

قدوری، بہاؤ اور تخصص فی الفقہ کے طلبہ کے لیے نعمت غیر مترقبہ
الْقَوْلُ الصَّوَابُ فِي مَسَائِلِ الْكِتَابِ

یعنی

مختصر القدوری میں مفتی بہا احوال کی تعیین مع مستدلات و تخریجات



بہت اید و دعوت

شیخ الحدیث حضرت مولانا سلیم الدخان صاحب
رئیس و فاضل المدارس کراچی

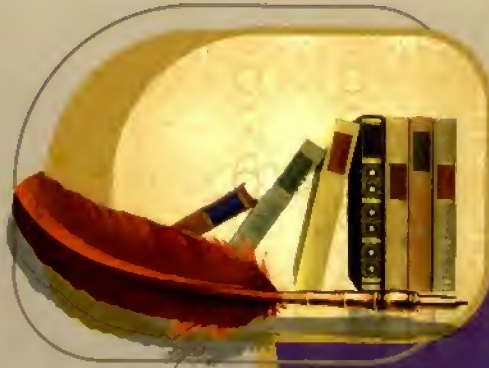
زیر سرپرستی

حضرت مولانا مفتی عبدالرحمن صاحب
نائب مفتی و استاذ جامعہ دارالعلوم کراچی

تالیف

محمد الہیاء و حیلانی

تخصص فی الافتاء: جامعہ دارالعلوم عید گاہ کبیر والا خانیوال
مدرسین افتاء: دارالافتاء جامعہ دارالعلوم کورنگی کراچی
تخصص فی الحدیث: جامعہ دارالعلوم الاسلامیہ ندوی ٹاؤن کراچی



مکتبہ عبد العزیز فاروق

مقدمہ بدیع و مستحسن : "اللہ کے طلبہ کے لئے نعمتِ نبویہ معقبہ"

مختصر القدوری

میں مفتی بہا اقوال کی تعین

تالیف

محمد عبد القادر جیلانی

تخصص فی الفقہ والافتاء: — جامعہ دارالعلوم عید گاہ کبیر والا (خانوال)

تمریں افتاء: _____ دارالافتاء جامعہ دارالعلوم کورنگی کراچی

تخصص فی علوم الحدیث الشریف: جامعۃ العلوم الاسلامیۃ بنوری ٹاؤن کراچی

زیر پرستی

بتا کدو و عسل

حضرت مولانا مفتی محمد عبدالمنان صاحب

وامت برکاتہم العالیہ

شیخ الحدیث حضرت مولانا سلیم اللہ خان صاحب

وامت برکاتہم العالیہ

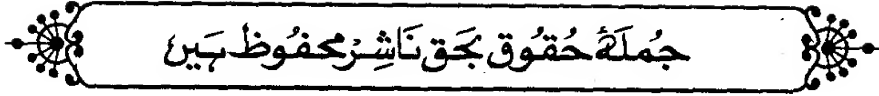
(نائب مفتی و استاذ جامعہ دارالعلوم کورنگی کراچی)

(رئیس وفاق المدارس العربیہ پاکستان، مدیر شیخ الحدیث جامعہ فاروقیہ کراچی)

مکتبہ عرفان رفیق

4/491 شاه فیصل کالونی کراچی

Tel: 021-34594144 Cell: 0334-3432345



نام کتاب مختصر القدوری
تالیف محمد عبدالفتاح جیلانی
اشاعتِ اول اگست 2012ء
تعداد 1100
طابع القادر پرنٹنگ پریس کراچی
ناشر مکتبہ عمر فاروق 4/491 شاہ فیصل کالونی کراچی
021-34594144 Cell: 0334-3432345
ای میل M farooq.12317@yahoo.com



دارالاشاعت ، اردو بازار کراچی
اسلامی کتب خانہ ، علامہ بنوری ٹاؤن کراچی
قدیمی کتب خانہ ، آرام باغ کراچی
ادارۃ الانور ، علامہ بنوری ٹاؤن کراچی
مکتبہ رشیدیہ ، سرکی روڈ کوئٹہ
کتب خانہ رشیدیہ ، راجہ بازار اوپن ہنڈی
مکتبہ العارفی ، جامعہ امدادیہ ، ستیانہ روڈ فیصل آباد
مکتبہ رحمانیہ ، اردو بازار لاہور
مکتبہ سید احمد شہید ، اردو بازار لاہور
مکتبہ علمیہ ، جی ٹی روڈ اکوڑہ خٹک ضلع نوشہرہ
وحیدی کتب خانہ ، محلہ گکی قصہ خانی بازار پرشاور

فله الحمد كل الحمد وله الشكر غاية الشكر.

تقاریظ اکابر

شیخ الحدیث حضرت اقدس مولانا سلیم اللہ خان صاحب دامت برکاتہم العالیہ
(رئیس وفاق المدارس العربیہ پاکستان و مدیر شیخ الحدیث جامعہ فاروقیہ کراچی)

باسمہ الکریم!

الحمد لله الذی کفی وسلام علی عبادہ الذین اصطفی!

محترم مولانا عبدالقادر جیلانی نے ”مختصر القدوری“ پر جو کام کیا ہے۔ حضرت مولانا نور البشر صاحب دامت برکاتہم العالیہ نے تفصیل سے اسکا جائزہ لیا ہے اور مختلف وجوہ سے اسکی افادیت اور انفرادیت پر روشنی ڈالی ہے۔
احقر حضرت مولانا نور البشر صاحب کی مکمل تائید کرتا ہے اور دعا کرتا ہے کہ اللہ بزرگ دیرتر مولانا عبدالقادر کی مبارک مساعی کو حسن قبول عطا فرمائے اور مزید تحقیقی کاموں کی توفیق سے سرفراز فرمائے اور تمام شرور و فتن سے ان کو محفوظ رکھے۔ آمین ثم آمین۔

سلیم اللہ خان

جامعہ فاروقیہ کراچی

۲۷/رجب ۱۴۳۳ھ

۱۸/جون ۲۰۱۲ء

حضرت اقدس مفتی محمد عبدالمنان صاحب دامت برکاتہم العالیہ

(نائب مفتی و استاذ جامعہ دارالعلوم کراچی)

الحمد لله رب العالمين ، والصلاة والسلام على رسوله
النبي الكريم وعلى آله وأصحابه وعلى من تبعهم أجمعين .

اما بعد!

یہ بات حقیقت پر مبنی ہے کہ اللہ تعالیٰ نے علم فقہ کو قرآن وحدیث کے بعد جو اعلیٰ مقام اور مرتبہ عطا فرمایا ہے وہ علم دین سے ممارست رکھنے والے علماء اور طلباء پر روز روشن کی طرح عیاں ہے اور اس کی فضیلت اس بات سے واضح ہے کہ وہ بخت آور شخص جس کو اللہ تعالیٰ نے علم فقہ کا کوئی حصہ عطا کیا ہو اس کے بارے میں زبان نبوت صلی اللہ علیہ وسلم کی طرف سے یہ بشارت آئی ہے کہ من یرد اللہ بہ خیرا یفقہہ فی الدین (صحیح البخاری جلد ۱ صفحہ ۱۳۳) یعنی جس شخص کے ساتھ اللہ تعالیٰ بھلائی کا ارادہ کرتے ہیں اس کو فقہ فی الدین عطا فرماتے ہیں۔

”المختصر للقدوری“ فقہ حنفی کی ان عظیم کتب میں سے ہے جن کو فقہ حنفی کا صحیح مذہب نقل کرنے میں متون کا درجہ حاصل ہے، اس لئے یہ کتاب علم فقہ میں بنیادی اہمیت کی حامل اور کسی تعارف کی محتاج نہیں، لیکن چونکہ متون میں اختصار مقصود ہوتا ہے اس لیے امام قدوریؒ نے اختلافی مسائل میں حنفیہ کے ائمہ مذہب کے اقوال نقل کرنے کے بعد مفتی بہ قول کا خاص اہتمام نہیں کیا اور جب ایک مسئلہ میں ائمہ کے مختلف اقوال، علم فقہ کے طالبین کے سامنے آتے ہیں تو ان کیلئے یہ فیصلہ کرنا مشکل ہو جاتا ہے کہ کوئی روایت راجح اور کونسا قول مفتی بہ ہے کہ اس پر عمل کیا جاسکے حالانکہ مفتی بہ قول سے واقفیت علم فقہ کے طالبین خصوصاً پڑھانے والے اساتذہ کے لئے انتہائی ناگزیر ہے۔

جیسا کہ علامہ خیر الدین ربلیؒ نے ”فتاویٰ خیریہ“ میں ایک مسئلہ کے ضمن میں لکھا ہے کہ ”مختلف فیہ مسائل میں راجح و مرجوح کو پہچاننا اور قوی و ضعیف کو جاننا علم فقہ کی تحصیل میں پانچینے چڑھانے والوں کی آخری آرزو اور تمنا ہے“ لیکن عام طور پر طلبہ مفتی بہ قول سے ناواقف اور ناآشنا رہتے ہیں کیونکہ فقہی کتب میں مفتی بہ قول کی تلاش اور تعین انتہائی مشکل اور عزم مصمم رکھنے والے شخص کا کام ہے اور بسا اوقات مفتی بہ قول کی تلاش کے لئے فقہ کی بیسیوں کتابیں دیکھنی پڑتی ہیں لیکن تلاش بسیار کے باوجود بھی مفتی بہ قول کی تعیین پر کامیابی حاصل نہیں ہو پاتی، اس لئے ”المختصر للقدوری“ پر ایسی خدمت کی ضرورت تھی جس میں مفتی بہ قول کی تعیین کی گئی ہو تاکہ وہ تشکاگانہ علم فقہ کی اس پریشانی کو دور کرے اور ان کی علمی پیاس کو بجھانے میں معاون اور

مہر ثابت ہو۔

زیر نظر کتاب دراصل اپنی ایک دیرینہ خواہش اور تمنا کی تکمیل ہے جو کہ اللہ تعالیٰ نے مولانا مفتی عبدالقادر جیلانی مختص دارالعلوم کبیر والا کے ہاتھوں سے پایہ تکمیل تک پہنچائی ہے۔ موصوف درس نظامی اور مختص فی الافتاء سے فراغت کے بعد شعبان اور رمضان تعطیلات کے زمانہ میں تربیت افتاء کے لئے ہمارے پاس دارالافتاء دارالعلوم کراچی تشریف لائے تھے۔ یہاں انہوں نے چھٹیوں کے اس مختصر عرصہ کو جس طرح تول تول کر استعمال کیا اور دارالافتاء کے حضرات مفتیان کرام سے استفادہ کیا وہ اپنی مثال آپ ہے۔ آج تک ان کی محنت کے نقوش ہمارے دل و دماغ میں ان کی یاد تازہ کیے ہوئے ہیں۔

چنانچہ ان کے اندر خوابیدہ اور چھپی ہوئی صلاحیتوں کو دیکھ کر بندہ نے ان کو مشورہ دیا کہ فقہ حنفی کی مخدوم کتاب ”فتاویٰ عالمگیری“ پر اگر تحقیقی کام ہو جائے اور اس کی جزئیات کو قرآن و سنت کے نصوص سے آراستہ کر دیا جائے اور احادیث کی تحقیق و تخریج بھی ہو جائے نیز فقہ کے مسائل، اصول فقہ کے جن قواعد پر مبنی ہیں ان کی نشاندہی ہو جائے تو فقہاء متاخرین احناف کے سر سے ایک بہت بڑا قرضہ اتر جائے گا چنانچہ انہوں نے میری اس خواہش کی تائید و توثیق کی اور خوشی کا اظہار کیا اور یہ کہا کہ انشاء اللہ، اللہ کے موفق بندے کبھی نہ کبھی یہ کام کر لیں گے۔

موصوف اپنی تربیت افتاء کا مختصر دورانیہ مکمل کر کے واپس چلے گئے لیکن اس وقت سے ماشاء اللہ ان کے ساتھ ایک قلبی تعلق قائم ہے اور الحمد للہ وقت گزرنے کے ساتھ یہ قلبی تعلق ان کیلئے علمی کاموں کا زینہ بن گیا ہے۔

موصوف کی یہ کتاب اسی مشورہ کی ایک کڑی ہے اس میں انہوں نے ان تمام چیزوں کا احاطہ کیا جن کا ذکر اوپر آچکا ہے، اس کتاب کو دیکھ کر بہت خوشی اور مسرت ہوئی اور اس کے کچھ مقامات کے مطالعہ سے اندازہ ہوا کہ مفتی بقول کی تعین کے لئے مؤلف حفظہ اللہ تعالیٰ نے انتہائی عرق ریزی سے کام کیا ہے اور حنفیہ کی معتبر کتب سے اس کو حوالوں سے مزین بھی کیا ہے۔ مزید یہ کہ اس میں قرآن و حدیث کے متدلات بھی تفصیل سے بیان کیے ہیں۔ مؤلف حفظہ اللہ کی یہ کوشش بلاشبہ ”المختصر للقدوری“ کی گر اندر خدمت ہے جو ”المختصر“ پڑھنے اور پڑھانے والوں کیلئے بہت مفید اور ایک عظیم علمی سرمایہ ثابت ہوگی۔ اللہ تعالیٰ اس کتاب کو امت کے لئے نفع مند بنائے اور علماء اور طلباء کو اس کتاب سے خوب استفادہ کی توفیق دے اور اللہ تعالیٰ مؤلف حفظہ اللہ تعالیٰ کی اس کوشش کو اپنی بارگاہ میں قبول فرما کر ان کے لئے ذریعہ نجات اور ذخیرہ آخرت بنائے۔ آمین

واللہ المستعان

محمد عبدالمنان عفی عنہ

نائب مفتی و استاذ جامعہ دارالعلوم کراچی

۲۰ رجب المرجب ۱۴۳۳ھ

حضرت اقدس مولانا نور البشر صاحب دامت برکاتہم العالیہ

(استاذ الحدیث وعلومہ بالجامعۃ الفاروقیہ کراچی، مدیر معبد عثمان بن عفان ؓ)

الحمد لله رب العالمين ، والعاقبة للمتقين ، والصلاة
والسلام على سيدنا محمد النبي الامي الآمين وعلى آله
واصحابه وتابعيهم ومن تبعهم باحسان الى يوم الدين .

اما بعد! فقہ حنفی میں امام قدوری رحمۃ اللہ علیہ اور ان کی کتاب ”الکتاب“ یا ”مختصر القدوری“ کا مقام اہل علم پر مخفی نہیں، صدیوں سے اس کتاب سے استفادہ ہو رہا ہے، خاص طور پر درس نظامی کا کوئی طالب علم اس کتاب کو استاذ سے پڑھے بغیر عالم نہیں بنتا۔

اللہ تعالیٰ نے جہاں اس کتاب کو قبولیت عامہ عطا فرمائی وہاں علماء اُمت نے اس کی مختلف جہات سے خدمت بھی کی ہے۔ شروع و حواشی اور حل کتاب کے حوالہ سے اس پر لکھی گئی کتابیں سینکڑوں کی تعداد میں ہیں۔ انہی جہات میں سے ایک جہت اس کے مفتی بہ مسائل کی تعیین بھی ہے جس پر نہایت معتمد و معتبر کام علامہ قاسم بن قطلوبغا حنفی رحمۃ اللہ علیہ کا ہے، جو ”الترجیح والنصحیح“ یا ”نصحیح القدوری“ کے نام سے معروف اور مطبوع و متداول ہے۔

فاضل عزیز گرامی مولانا عبد القادر جیلانی دامت برکاتہم کو اللہ تعالیٰ جزائے خیر دے کہ انہوں نے اردو کی کسی مزید شرح کے اضافہ کے بجائے ایک بامعنی اور پُر مغز موضوع کا انتخاب فرمایا جس کی طلبہ کو عموماً اور علماء و محققین اور اصحاب فتاویٰ کو خصوصاً ضرورت تھی۔ پھر نہ صرف یہ کہ انہوں نے مسائل مفتی بہا کو متعین اور واضح فرمایا۔ اس سلسلہ میں ان کی محنت کتنی زیادہ ہے اس کا اندازہ آپ اس بات سے لگا سکتے ہیں کہ ان کے لئے آسان صورت یہ تھی کہ جہاں جہاں امام قدوریؒ نے ائمہ کے اختلافات نقل کئے ہیں ان میں سے مفتی بہ قول کا انتخاب فرما کر متعین کر دیتے اور بس! لیکن انہوں نے اولاً: اختلافی مسائل اور غیر اختلافی مسائل کی تقسیم کی۔

ثانیاً: اختلافی مسائل میں بعض مقامات وہ ہیں جن میں امام قدوری رحمۃ اللہ علیہ نے تینوں ائمہ کے اختلافات نقل کئے اور بعض میں تینوں کے اقوال نقل کرنے کے بجائے ایک یا دو قول پر اکتفا فرمایا۔ عزیز گرامی نے دونوں قسم کے مسائل پر جہر پور مراجعت و تحقیق کے بعد اقوال مختلفہ نقل کئے۔

ثالثاً: مختصر القدوری میں بیشتر وہ مسائل ہیں جن میں مؤلف نے کوئی اختلاف نقل نہیں کیا۔ جس کا حاصل یہ نکلتا ہے

کہ اس متن میں جو مسئلہ اس طرح مندرج ہو گیا وہی مفتی بہ ہے جبکہ بعد میں آنے والے فقہاء نے مختلف وجوہات کی بناء پر اس کے خلاف فتویٰ دیا۔ عزیز موصوف نے ایسے مسائل کی بھی جانفشانی کے ساتھ نشاندہی کی۔

یہاں تک تو مسائل مختصر القدوری کے مفتی بہ اور غیر مفتی بہ اقوال کی تعیین سے متعلق محنت تھی۔ اس کے بعد موصوف نے ”قول مفتی بہ کا مسئلہ“ کے عنوان سے قرآن کریم، احادیث مرفوعہ، آثار صحابہ، نیز اصول فقہ کی روشنی میں دلائل عقلیہ کا معتد بہ اور معتبر ذخیرہ جمع فرمادیا۔ پھر صرف ان احادیث و آثار کے جمع کر دینے پر اکتفا نہیں کیا، بلکہ ایک ایک حدیث و اثر کی تصحیح و تحمین کر کے اس کا قابل احتجاج و صالح للاستدلال ہونا ثابت کیا۔

اس سلسلہ میں انہوں نے اکثر اور غالب مقامات میں کبار محدثین کے کلام اور ان کے احکام کو نقل کرنے کا اہتمام کیا، تاہم جہاں ان کا کلام نہیں مل سکا وہاں اصول حدیث اور حدیثی قواعد کی روشنی میں اپنی طرف سے حکم لگانے کا التزام کیا، ایسے تمام مقامات کو ”قلت“ یا ”یقول العبد الضعیف“ کہہ کر ممتاز کر دیا۔ اس کے علاوہ ایک نہایت اہم کام موصوف نے یہ انجام دیا کہ قول مفتی بہ کی فقہ حنفی کی بیسیوں کتب سے تخریج بھی کی اور ان سے اُس قول کے صراحۃً مفتی بہ ہونے کو نقل کیا اور صراحۃً نقل نہ ملنے کی صورت میں اصول افتاء کی معتبر کتابوں کی روشنی میں قول راجح کو متعین فرمایا۔

کہنے کو موصوف نے تین کاموں (۱) قول مفتی بہ کی تعیین (۲) اس کے دلائل (۳) اور قول مفتی بہ کی تخریج و تصحیح کا التزام کیا، لیکن ان تینوں کاموں کے لئے ان کو کیا جتن کرنے پڑے! کتنے ہزاروں صفحات کھکھیلے پڑے!! کتنی دماغ سوزی کرنی پڑی!!! کتنی راتیں آنکھوں پہ کٹانی پڑیں!! اس کا ایک معمولی سا اندازہ ان کے دیئے ہوئے ”مراجع و مصادر“ کی اُس فہرست سے ہو سکتا ہے، جس میں مندرج کتابوں کی تعداد چار سو سے متجاوز ہے۔

عزیز موصوف تلمبہ کے مولانا طارق جمیل صاحب مدظلہم کے مدرسہ کے ایک مقبول اور محنتی مدرس ہیں، چند سال قبل یہ اپنے تعلیمی مراحل کی تکمیل کے سلسلہ میں کراچی تشریف لائے اس وقت سے احقر کے ساتھ ان کا تعلق جو قائم ہوا وہ زمینی مسافت کی دوری کے باوجود بھرپور طریقے سے قائم ہے، کسی بھی علمی مسئلہ میں اپنے حسن ظن کی بنیاد پر احقر سے مشورہ کرنے کو لازم سمجھتے ہیں اور ہمیشہ مشورہ کا اہتمام کرتے ہیں۔ اس کام کے سلسلہ میں بھی عزیز گرامی نے مشورے کا مسلسل اہتمام رکھا۔

دل کی گہرائی سے دعا ہے کہ اللہ تعالیٰ عزیز موصوف کو علماء عالمین و کالمین میں سے بنائے، رسوخ فی العلم عطا فرمائے، خاص طور پر ان کی اس تصنیف لطیف اور محنت شاق کو اپنی بارگاہ میں شرف قبول سے نوازے نیز ان کے واسطے، ان کے اساتذہ کے واسطے، والدین کے واسطے اور جمیع متعلقین و تحمین کے واسطے ذخیرہ آخرت بنا کر قبول فرمائے۔

۔ ایں دعا از من و از جملہ جہاں آمین باد!

و کتبہ نور البشر محمد نور الحق

خاتم حدیث و علوم حدیث جامعہ فاروقیہ کراچی

۱۳ رجب ۱۴۳۳ھ / ۵ جون ۲۰۱۲ء

حضرت اقدس مفتی محمد عبد المجید دین پوری صاحب دامت برکاتہم العالیہ ☆

(رئیس دارالافتاء جامعۃ العلوم الاسلامیہ بنوری ٹاؤن کراچی)

بسم الله الرحمن الرحيم.

نحمده ونصلی ونسلم علی رسولہ الکریم وعلی الہ
وصحبہ اجمعین، اما بعد

علمائے سلف نے علومِ دینیہ، قرآن و حدیث و فقہ کی مختلف نوعیت سے خدمات سرانجام دی ہیں، انہی کی اقتدا میں بعد میں آنے والے علماء نے بھی اس سنتِ حسنہ کو جاری رکھا، اسی سنتِ مستمرہ پر عمل کرتے ہوئے نوجوان فاضل مولانا عبد القادر جیلانی زید علمہ نے ”مختصر القدوری“ سے مفتی بہ مسائل کی نشاندہی کر کے ان کے حوالہ جات کی تخریج کرتے ہوئے مسائل کو مستدلّات سے مبرہن کر کے اصحابِ علم کے لئے بہترین تحفہ ترتیب دیا ہے۔

دعا ہے کہ اللہ تعالیٰ ان کی اس کوشش کو قبول فرما کر اصحابِ علم کے قلوب میں اس کی قدر پیدا فرمادیں۔

فقط

کتبہ

محمد عبد المجید دین پوری عفی عنہ

جامعہ علوم اسلامیہ بنوری ٹاؤن کراچی

یوم الجمعہ ۸ شعبان ۱۴۳۳ھ

☆ اعتذار: لقد تأخر العبد الضعیف فی تحصیل هذا التقرير من فضيلة الشيخ الموقر حفظه الله تعالى، فلذا لم يكتب في آخر هذا الكتاب - مع سائر التقارير. وهذا يقدمه العبد الضعیف اعتذاراً مما فرط فيه.

حضرت اقدس مفتی محمد انعام الحق صاحب قاسمی دامت برکاتہم العالیہ (نائب مفتی جامعۃ العلوم الاسلامیہ بنوری ٹاؤن کراچی)

بسم اللہ الرحمن الرحیم

الحمد لله وكفى والصلاة والسلام على عباده الذين اصطفى، أما بعد :

ہمارے اس دین کی شان بھی بڑی نرالی ہے جب سے اللہ رب العزت نے انسان کو نازل کیا اور اس کی حفاظت کرنے کا وعدہ فرمایا ہے تب ہی سے اپنے منتخب بندوں کو سب کے درجہ میں اس کی خدمت کی طرف متوجہ فرمادیا۔

چنانچہ علماء امت نے بھی اس اس بھاری ذمہ داری کو نہایت خوش اسلوبی سے انتہائی سخت مشقتیں برداشت کر کے اس طرح نبھایا کہ فقط اس کی حفاظت اور صیانت کے لئے تقریباً سوسلوام ایجاد کر دیے، صرف ایجاد ہی نہیں بلکہ ہر ایک کے متعلق سینکڑوں کتابیں تصنیف کر کے ”فلیبلغ الشاهد الغائب“ کا بجا طور پر حق ادا کر دیا۔

انہیں علوم میں سے صرف ”علم الفقہ“ ہی کو لے لیا جائے کہ کتاب و سنت سے حاصل شدہ اصول و قوانین سے مسائل کا استنباط کر کے ایک مکمل قانون زندگی اور جامع اسلامی طرز حیات کو ترتیب دینے کے لئے تاریخ کی ذہین ترین با کردار و با عمل ہستیوں (فقہاء کرام) نے جو قربانیاں دیں اور تکلیفیں جھیلیں وہ واقعہ اسلامی تاریخ کا سنہری باب ہے۔

چنانچہ حضرت عبداللہ بن مسعود رضی اللہ عنہ سے لے کر امام اعظم ابو حنیفہ رحمہ اللہ تک اور امام شافعی و احمد سے لے کر ابن الہمام اور ابو حنیفہ ثانی ابن نجیم تک اور خاتمۃ المحققین محمد امین ابن عابدین شامی سے لے کر آج تک کی بے شمار علمی ہستیوں نے اس علم سے اپنا رشتہ استوار رکھا اور مختلف ادوار میں اس علم سے متعلق اس قدر کتابیں لکھیں کہ جن کا شمار مشکل نہیں ناممکن ہے۔ پھر اگر ایک طرف فقہی مسائل کی ترتیب و تدوین کا کام عمل میں آیا تو دوسری طرف ان کے دلائل کو ذکر کرنے کی طرف توجہ دی گئی ”متون“ ان کی شروع پھر شرح الشروح، فتاویٰ مختلف موضوعات پر مستقل رسائل، تحقیقی مقالات، غرض فقہ اسلامی کی تفہیم و تشریح کا وہ کون سا باب ہے جو تشنہ رہا ہو اور اس امت مرحومہ کے ان نفوس طیبہ اور اکابرین وقت نے اس پر خامہ فرسائی نہ کی ہو۔

فقہی مسائل کے انہی ذخیروں میں سے ایک ابوالحسن احمد بن محمد قدوری بغدادی حنفی المتوفی ۳۲۸ھ کی ”المختصر
 یا ”الكتاب“ بھی ہے۔ کم و بیش بارہ ہزار مسائل پر مشتمل تقریباً ایک ہزار سال قبل کا یہ وہ مستند متن متین ہے جو عہد تصنیف سے
 آج تک پڑھایا جا رہا ہے۔ حاجی خلیفہ مصطفیٰ بن عبد اللہ کاتب حلبی نے ”کشف الظنون“ میں نہایت جامع انداز میں اس کا
 تعارف کرایا ہے۔ فرماتے ہیں:

مختصر القدوری..... وهو الذي يطلق عليه لفظ الكتاب في المذهب وهو متن متين معتبر
 متداول بين الائمة الاعيان وشهرته تغني عن البيان قال صاحب مصباح أنوار الادعية ان الحنفية
 يتبركون بقرائه في أيام الوفاء وهو كتاب مبارك، من حفظه يكون أمينا من الفقر حتى قبل ان
 من قرأه على استاذ صالح ودعا له عند ختم الكتاب بالبركة فانه يكون مالكا لدرهم على عدد
 مسأله وفي بعض شروح المجمع لانه مشتمل على اثني عشر ألف مسئلة. انتهى۔

”یعنی مختصر القدوری جسے ”الكتاب“ بھی کہا جاتا ہے ایسا معتبر متن ہے جسے بڑے بڑے ائمہ نے باتحیون
 ہاتھ لیا ہے اور اب تک تو یہ اتنا مشہور ہو چکا ہے کہ مزید محتاج بیان نہیں ہے۔ مصباح الانوار الادعیہ کے
 مصنف فرماتے ہیں کہ حقیقہ و بقاء کے زمانے میں اسے پڑھ کر برکت حاصل کرتے ہیں۔ اس مبارک کتاب
 کو پڑھنے والا فقر سے محفوظ ہو جاتا ہے۔ چنانچہ کہا جاتا ہے کہ جو شخص اس کو کسی صالح استاذ سے پڑھے اور
 وہ ختم کے وقت برکت کی دعا کرے تو ان شاء اللہ شاگرد اس کے مسائل کے شمار کے مطابق دراہم کا
 مالک ہوگا۔ الخ“ (کشف الظنون عن اسامی الكتب والافقون ۲/۱۶۳۱، مختصر القدوری، طبع مکتبۃ المثنیٰ بغداد)

مختصر القدوری کی اسی قبولیت و افادیت کے پیش نظر ہر دور کے فقہاء نے اپنے اپنے انداز پر اس کی شروح لکھی ہیں
 احمد بن محمد ابوالنصیر الاقطع المتوفی ۷۴۳ھ کی دو جلدوں میں کی گئی شرح سب سے قدیم ہے۔ علاوہ ازیں ابوبکر بن علی حدادی
 المتوفی ۸۰۰ھ کی شرح ”السراج الوہاج“ اور پھر اسی کا اختصار ”الجوہرۃ النيرة“، محمد بن ابراہیم رازی المتوفی ۶۱۵ھ کی
 ”النور“، محمد دین احمد قزوینی المتوفی ۷۷۰ھ کی ”التقرید“، شیخ عبدالغنی بن طالب الغنی المیدانی المتوفی ۱۲۹۸ھ کی ”اللباب
 فی شرح الكتاب“ وغیرہا۔ بے شمار شروحات مختلف ادوار کی ضرورت کے مطابق اردو عربی میں لکھی گئیں۔ کسی نے اس کے
 مسائل کی تنقیح و تلخیص کی کسی نے اس کے حل مشکلات اور تشریح مسائل کو پیش نظر رکھا، کہیں اس کی احادیث کی تخریج کی گئی۔
 ابوالمظفر ابن حکیم المتوفی ۵۶۷ھ وغیرہ نے اس کے مسائل کو منظوم کیا اور نہ جانے کس کس انداز سے اس کی خدمت کی گئی جسے
 دیکھ کر بے ساختہ یہ دعالب پڑتی ہے:

شیخ سبیل علم سدا ضوفشاں رہے

یہاں آج کل جلتے ہیں کے یہ چشمہ روشن رہے

لیکن غالباً کسی شارح نے قدوری کے مفتی پر غیر مفتی مسائل کو محل بحث نہیں بنایا۔

اللہ رب العزت جزائے خیر دے عزیز محترم مخصص فی الافتاء جامعہ دارالعلوم عید گاہ کبیر والا و مخصص فی الحدیث جامعہ العلوم الاسلامیہ بنوری ٹاؤن و استاذ مدرسہ عربیہ دارالعلوم عید گاہ تلمبہ "مولانا محمد عبدالقادر جیلانی" کو کہ انہوں نے نہایت عرق ریزی، جانفشانی اور سلیقہ مندی سے اس عظیم کتاب کی یہ عظیم خدمت کی کہ مختصر القدوری میں مذکور اختلافی و غیر اختلافی مسائل میں سے ہر ایک میں جو مفتی بہ قول تھا (خواہ وہ مفتی بہ قول خود قدوری کا ہو یا قدوری والے مسئلہ کے بجائے دوسرا قول ہو) اس کی تعیین کر دی ہے۔ نہ صرف تعیین بلکہ اس مفتی بہ قول کی عقلی و نقلی دلیل اور پھر متعدد کتب فقہ و فتاویٰ سے اس قول کے مفتی بہ یا صحیح ہونے کی تخریج بھی کر دی ہے۔

بلاشبہ یہ اس کتاب کی نئے اسلوب پر خدمت ہے۔ موصوف کے لئے لائق فخر کارنامہ ہے اور علماء، طلباء، خصوصاً مخصصین فی الافتاء و مدرسین قدوری کے لئے نعت غیر مترقبہ و غنیمت یارہ ہے۔ دعا ہے کہ حق تعالیٰ شانہ عزیز موصوف کی اس کاوش کو قبول فرمائیں اور انہیں بیش از بیش علمی خدمات کے مواقع فراہم فرمائیں۔

ایں دعاؤں کی وارث ہندوستان آئین بلوچستان

دارالعلوم اسلامیہ بنوری ٹاؤن، کراچی

محمد انعام الحق

دارالافتاء جامعہ العلوم الاسلامیہ علامہ بنوری ٹاؤن کراچی

۱۴۳۳ھ / ۷/۱۵

حضرت اقدس مفتی حامد حسن صاحب دامت برکاتہم العالیہ

(رئیس دارالافتاء دارالعلوم عید گاہ کبیر والا خانیوال)

بسم الله الرحمن الرحيم

نحمدہ ونصلی ونسلم علی رسولہ الکریم

اما بعد :

عزیزم مولوی محمد عبدالقادر جیلانی زید مجدہ استاذ جامعہ قادریہ تلمبہ و مختص دارالعلوم کبیر والا کی تالیف ”القول الصواب فی مسائل الكتاب“ چیدہ چیدہ مقامات سے دیکھی۔ ماشاء اللہ موصوف نے بڑی عرق ریزی سے مسائل ”قدوری“ میں مفتی بہا اقوال کی تعیین مدلل انداز میں کی ہے۔ مزید برآں فقہ حنفی کے مسئلہ کی دلیل قرآن و سنت اور اقوالی صحابہ سے بیان کرنے کے ساتھ ساتھ ہر ایک حدیث شریف کی سند پر بھی بحث کی ہے۔

بندہ کے خیال کے مطابق فی زمانہ یہ کاوش اپنی مثال آپ ہے۔

حق تعالیٰ شانہ اس سعی کو مشکور بنائے۔ مؤلف کے ساتھ ساتھ قارئین اور معاونین کے لیے فلاح دارین کا ذریعہ بنائے۔ آمین بجاہ سید المرسلین و علی صاحبہ ألف تسلیم۔

طالب خیر

حامد حسن

استاذ دارالعلوم عید گاہ کبیر والا

۱۴۳۳ھ / ۷ / ۱۶

حضرت اقدس مفتی عبدالحکیم صاحب دامت برکاتہم العالیہ

(نائب مفتی جامعہ خیر المدارس ملتان)

بسم الله الرحمن الرحيم

الحمد لله وسلام على عباده الذين اصطفى

متون فقہ میں امام قدوری رحمۃ اللہ علیہ کی کتاب القدوری کو نہایت وقیع مقام حاصل ہے زمانہ تالیف سے تا حال یہ عظیم الشان کتاب علماء و فقہاء میں مقبول و متداول اور زیر درس رہی ہے مسائل میں تنگنگی اور احتیاط کیلئے جن متون کو بکثرت یاد کیا جاتا تھا ان میں کتاب القدوری بھی شامل ہے۔ کتاب القدوری میں زیادہ تر مسائل وہ ہیں جو معمول بہا اور مفتی بہا ہیں۔ بہت کم مسائل وہ ہیں جنہیں متاخرین نے امام قدوری کی رائے کے برعکس عرف کی تبدیلی یا تغیر زمانہ کی وجہ سے رائج اور مفتی بہا قرار دیا ہے۔ بعض مسائل ایسے ہیں جن میں خود امام قدوری رحمہ اللہ نے ائمہ احناف کا اختلاف نقل کیا ہے اور کسی رائج قول کی تعیین نہیں فرمائی، اس طرح کے مسائل میں رائج اور مفتی بہ قول سے واقفیت کیلئے دیگر کتب فقہ و فتاویٰ کی طرف مراجعت ضروری ہے۔

برادر عزیز مولانا محمد عبدالقادر جیلانی سلمۃ تعالیٰ ذی استعداد فاضل اور جامعہ العلوم الاسلامیہ بنوری ناؤن کے متخصّص فی الحدیث ہیں۔ دارالافتاء دارالعلوم کراچی میں ترین اور دارالعلوم عید گاہ کبیر والہ میں تخصّص فی الافتاء کر چکے ہیں۔ موصوف نے ”القول الصواب فی مسائل الكتاب“ کے عنوان سے ”مختصر القدوری“ کے اختلافی مسائل میں مفتی بہا اقوال کی تعیین فرمائی ہے۔

بالفاظ دیگر اہل علم کو مفتی بہ قول کی تعیین کیلئے بیسیوں کتابوں کی ورق گردانی کی جس مشقت کا سامنا ہو سکتا ہے فاضل مؤلف نے یہ سب مشقت خود برداشت کرتے ہوئے اقوال مفتی بہا کو (ان کے مستلّات اور تحریجات سمیت) جمع کر کے اہل علم کیلئے راحت و سہولت میسر کر دی ہے اور طلبہ کو سہولت مذکورہ کی فراہمی کے ساتھ ساتھ تحقیق کی راہ بھادی ہے۔ کتاب کے مطالعہ اور مصادر و مراجع کی طویل فہرست سے معلوم ہوتا ہے کہ مؤلف نے اس مقالہ کی تالیف میں غیر معمولی محنت و تکلیف اٹھائی ہے۔

میری ناچیز رائے میں ”مختصر القدوری“ کے اس تذہ و طلبہ کے علاوہ ارباب افتاء کیلئے بھی مؤلف کی یہ کاوش قابل قدر و استفادہ قرار پائے جانے کے لائق ہے۔ حق تعالیٰ شانہ قبول فرمائیں اور قبولیت عامہ اور مقبولیت خاصہ نصیب فرمائیں۔

بندہ عبدالحکیم عفی عنہ

۱۳۳۳ھ/۷/۲۵

حضرت اقدس مولانا محمد یاسین صاحب دامت برکاتہم العالیہ

(استاذ الحدیث جامعہ عمر بن الخطابؓ، ٹی چوک ملتان)

بسم اللہ الرحمن الرحیم

مختصر قدوری فقہ حنفی کے متون میں ایک عجیب و غریب متن ہے، ہر زمانے میں علماء اس پر اعتقاد کرتے رہے اور اس کو عزت و احترام کی نظر سے دیکھتے رہے۔ دونوں طرح کے فقہاء کے اقوال اس میں ذکر ہیں، مفتی بہا بھی اور غیر مفتی بہا بھی۔ ویسے تو اس کی بہت ساری شروخ لکھی گئیں اور اس کی خدمت ہر دور میں فقہاء کرتے رہے ہیں مگر مفتی بہا اقوال اور غیر مفتی بہا اقوال کی تمیز اور نشاندہی کی جہت سے اس کی کوئی خدمت ہوئی ہو، میرے علم میں نہیں ہے۔

حاضر زمانے میں مدرسہ عید گاہ تلمبہ کے نوجوان فاضل استاد محمد عبدالقادر چیلانی صاحب نے اس جہت سے اس کی خدمت کی ہے، مجھے اس کے بارے میں بتایا، دکھایا۔ کسی جہت سے بھی علمی کام ہو، مشکل ضرور ہوتا ہے مگر اس جہت سے یہ کام مشکل ترین تھا، مگر مثل مشہور ہے:

مشکلے نیست کہ آسان نہ شود
مرد باید کہ حراساں نہ شود

اس بناء پر اللہ تعالیٰ نے برادر موصوف کیلئے اس کام کو آسان بنا دیا اور اس سے متعلقہ مواد اور مراجع کو جمع کرنے اور دیکھنے میں ان کی طبیعت لگی رہی، جس سے ان کا یہ کام پایہ تکمیل تک پہنچ گیا جواب طباعت کے مراحل میں ہے۔ حاضر زمانہ کے علماء اور اہل تحقیق سے دست بستہ گزارش کرتا ہوں کہ ایسے ہونہار مصنفین اور اپنے کام کو تحقیقی بنانے والے علماء کی حوصلہ افزائی کریں بالخصوص برادر موصوف کے اس تحقیقی کام کو عزت کی نگاہ سے دیکھیں اور فائدہ اٹھائیں اور علمی کام سرسری کرنے کی بجائے تحقیقی کرنے کی فضا بنائیں۔ فاعتبروا یا اولی الابصار۔

ادھر بارگاہ رب العالمین میں دست بدعا ہوں کہ اس عزیز موصوف کے کام میں قبولیت کی شان پیدا فرمادیں۔
دنیا، آخرت کی سرخ رویوں کا ذریعہ بنادیں۔ وما ذلک علی اللہ بعزیز۔ ایں دعا ازمن واز جملہ جہاں آمین باد
والسلام علیکم ورحمۃ اللہ وبرکاتہ

العبد الضعیف

محمد یاسین صابر

استاذ الحدیث جامعہ عمر بن الخطابؓ، ٹی چوک ملتان

۳۰ رجب ۱۴۳۳ھ بروز جمعرات

مُقَدِّمَةٌ

بِسْمِ اللَّهِ الرَّحْمَنِ الرَّحِيمِ

الحمد لله رب العلمين الذي لا يبلغ وصف صفاته الواصفون ولا يدرك كنه عظمته المتفكرون ويقربا لعجز عن مبلغ قدرته المعتبرون الذي أحصى كل شئ عددا وعلمها ولا يحيط خلقه بشئ من علمه الا بما شاء خضعت له الرقاب وتضعضت له الصعاب أمره في كل ما أراد ماض وهو بكل ما شاء حاكم قاض اذا قضى امرا فانما يقول له كن فيكون .

يقضى بالحق وهو خير الفاصلين ذو الرحمة والطول وذو القوة والحول الواحد الفرد له الملك وله الحمد ليس له ند ولا ضد ولا له شريك ولا شبه جل عن التمثيل والتشبيه لا اله الا هو اليه المصير . أحمدہ كثير اعدد خلقه وكلماته وملء أرضه وسماواته .

وصل الله تعالى على النبي المختار، محمد سيد الأبرار، المبعوث من أطهر بيت في مضر بن نزار، وعلى اله الأطهار، وصحابته المصطفين الأخيار، صلاة تجوز حد الاكثار، دائمة بدوام الليل والنهار . (۱)

سبب تالیف :-

فقہ میں متون کو جو مقام و مرتبہ، اہمیت و منزلت حاصل ہے وہ کسی اہل علم پر مخفی نہیں۔ امام قدوری رحمۃ اللہ علیہ کی ”المختصر“ بھی انہی متون میں سے ہے۔ بلکہ متقدمین حنفیہ کے نزدیک فقہ حنفی کے متون اربعہ معتبرہ میں اس کا شمار کیا گیا ہے۔ نیز علماء و طلباء کی شروع سے ہی اسکی طرف کثرت اکثر اثار و غایت اعتناء ظاہر ہے کہ شرح، نظم، تلخیص، اختصار، حل المشکلات الغرض ہر جہت سے اسکی خدمت کی گئی ہے حتی کہ محض اس کی عربی شروع کی تعداد بیس (۲۰) سے متجاوز ہے نیز دور حاضر تک

۱۔ فقہیست الحمد من خطبة "الاستدکار" لابن عبد البر القرصی، وأما الصلاة فهي مستفادة من خطبة "الكافي في فقہ

لامام أحمد" لابن قدامة المقدسی . تیمنایہما۔

تقریباً تمام مدارس دینیہ میں داخل درنصاب ہے۔

چنانچہ اگر بنیادی طور پر اس کو مکمل سمجھا کر پڑھا دیا جائے تو فقہ کی اساسی سطح کی اجمالاً معتد بہ دسترس حاصل ہو جاتی ہے مگر اسکے ساتھ ہی لمحہ فکر یہ یہ درپیش تھا کہ یہ بعض ایسے مسائل کو محیط ہے جن پر اب فقہ حنفی میں عمل اور فتویٰ نہیں ہے نیز اس کے اختلافی مسائل کے وقت بھی طالب علم اس اضطراب کا اسیر ہو جاتا ہے کہ اس مسئلہ خلافیہ میں کون سا قول معمول بہ اور مفتی بہ ہے تاکہ بوقت عمل اس پر اعتماد کیا جاسکے اگر یہ امر حل ہو جائے تو پھر اس کتاب (مختصر القدوری) کے تمام مسائل معتد علیہا اور مفتی بہا ہو جائیں گے جن کو پڑھ کر طالب علم عمل کر سکتا ہے اور اہل علم اسکی روشنی میں مسئلہ بتا سکتے ہیں۔

اس غرض کی انجام دہی کے لئے بفضلہ تعالیٰ یہ کام کیا گیا ہے۔ جو آپ کے سامنے ہے نہ سب ہذا (القول الصواب) کو سامنے رکھ کر قدوری کا درس و مطالعہ ہو جائے تو مذکورہ اضطراب ان شاء اللہ تعالیٰ رفع ہو سکتا ہے۔

نیز اس عبدنا تو اس نے جب اختلافی وغیر مفتی بہا مسائل میں مفتی بہا اقوال کی تعیین و تخریج کے کام کا آغاز کیا تو میرے مشفق و محسن حضرت اقدس فقیہ العصر حضرت مفتی محمد عبد المنان صاحب دامت برکاتہم العالیہ واستمرت فیوضہم السالکہ (نائب مفتی جامعہ دارالعلوم کورنگی کراچی) نے ارشاد فرمایا کہ قول مفتی بہ کی تعیین و تخریج کے ساتھ ساتھ قرآن مجید، احادیث نبویہ، اور آثار صحابہ وغیرہ سے اس قول کا مستدل بھی تحریر کرنے کا اضافہ کر دو تاکہ مذہب احناف کے مؤید بالا حدیث ہونے کی حقیقت آشکارا ہو جائے اور طلبہ شروع سے ہی مسائل مہمہ کے بنیادی دلائل سے آگاہ ہو سکیں۔

بہر حال بندہ نے اپنی بے بضاعتی کے باوجود ان کے حسن ظن کو عملی جامہ پہنانے کی غرض کے پیش نظر اسکی سعی بھی شروع کر دی۔ جس پر وہ گاہے بگاہے نظر فرماتے رہے بالآخر یہ مسودہ ان کی توجہات و ارشادات اور سرپرستی و رہنمائی کی بدولت بفضلہ تعالیٰ اتمام یکوینچہا للہ الحمد والشکر۔

الحاصل بایں ہمہ یہ سبب کام اس عبد ضعیف کے ہاتھوں انجام کو پہنچا ہے فان وقع موقع الصواب فموہبہ من اللہ الوہاب وان وقع فی الزلۃ فمینی ومن الشیطان ذی المذلۃ۔

استطراد:-

ازراہ استطراد یہ معروض ہے جب بندہ مختصر القدوری کا طالب علم تھا تو استاد محترم سے عموماً اثناء درس یہ دریافت کیا کرتا تھا کہ اس اختلافی مسئلہ میں فتویٰ کس کے قول پر ہے؟ دراصل اسی روز سے یہ تخم میری کشت ویراں میں بیج گرفتہ ہو گیا تھا کہ اس پر کوئی مستقل کتاب ہونی چاہیے جس سے ہمیں قدوری کے اندر مفتی بہ قول کی پہچان ہو سکے۔

خدائے پاک کی طرف سے کوئی نظام مقرر ہو چکا تھا جس کے تحت پھر اس رب ذوالجلال نے اس نا کارہ کو بھی اسی تخم کی آبیاری کی محض اپنے فضل سے توفیق بخشی اور یہ خواب جاگتی آنکھوں اس کے سامنے شرمندہ تعبیر ہوا۔ اللہ تعالیٰ اپنے کرم و احسان سے اس خدمت ضعیفہ کو اس عبد اضعف کے لئے متاع نجات بنائے۔ (آمین)

القول الصواب في مسائل "الكتاب": توضيح وتعارف:

احقرنہ اس کتاب کا نام "القول الصواب في مسائل الكتاب" تجویز کیا ہے کہ کتاب مختصر القدوری میں مندرجہ مسائل کے اندر درست اور راجح قول کی یہاں وضاحت کی گئی ہے کہ فقہ حنفی میں جب مطلق "الكتاب" بولا جائے تو اس سے امام قدوری کی یہی "مختصر" مراد ہوتی ہے۔^۱

۱۔ الی شواہدہ ومواضعہ:

- (۱) شرح الشيخ عبد الغنى الميداني (ت ۱۲۹۸ھ) مختصر القدوری وسماه "الكتاب في شرح الكتاب" وقال في مقدمته (۲۹:۱) وسميته "الكتاب في شرح الكتاب" لانه المعنى عند اطلاق الاصحاب
- (۲) أطلق المرغيناني لفظة "الكتاب" في مصنفه الحليل "الهداية" في مواضع عديدة وأراد به مختصر القدوری هذا، كما وضح شرحه، على ما يليك:

(أ) قال المرغيناني في الهداية (۲: ۵۲۵، ۵۲۴ - كتاب السرقة):

"واسم الدراهم يطلق على المضروبة عرفاً فهذا يبين لك اشتراط المضروب كما قال في الكتاب"

وقال البابرقي في العناية بشرح الهداية (۵: ۳۴۲):

وقوله: (واسم الدراهم ينطلق على المضروبة الخ)..... والمراد ب"الكتاب" القدوری

(ب) قال في الهداية (۲: ۵۲۳):

"ثم قدر الادنى (أى أدنى التعزير) في الكتاب بثلاث جلدات"

قال الشارح التحرير ابن الهمام في شرحه الشهير "فتح القدير" (۵: ۳۳۵):

قوله (ثم قدر الادنى في الكتاب) يعنى القدوری

(ج) قال في الهداية (۴: ۶۰۹ - باب جنايه المملوك)

"واطلاق الجواب في الكتاب ينظم النفس وما دونها"

قال العيني في البناية شرح الهداية (۱۶: ۱۴۲) في شرحه: وأراد بالكتاب القدوری

(۳) قال حاجي خليفه في "كشف الظنون" (۲: ۱۶۳۱):

"مختصر القدوری في فروع الحنفية..... وهو الذى يطلق عليه لفظ "الكتاب" في المذهب"

(۴) قال البركتي في "قواعد الفقه" (ص: ۳۹۲) الرسالة الرابعة منه: التعريفات الفقهية:

الكتاب: ما يكتب فيه۔ وعندنا اذا اطلق فهو القرآن الكريم كلام الله الملك العلام وفقهائنا اطلقوه على

خُطَّةُ البَحْثِ

(موضوع و منہج برائے کتاب ہذا)

اول بطور تمہید کے یہ واضح رہے کہ مختصر القدوری کے مسائل دو اقسام پر منقسم ہیں:

(۱) اختلافی مسائل :- یعنی وہ مسائل جن میں امام قدوری نے کسی مسئلہ کے اندر کوئی ایک قول اختیار کرنے کی بجائے اس میں ائمہ کا اختلاف ذکر کیا ہے۔

(۲) غیر اختلافی مسائل :- یعنی وہ مسائل جن میں مختصر القدوری میں کوئی اختلاف مذکور نہیں ہے بلکہ مطلقاً مسئلہ ذکر کیا ہوا ہے (خواہ ان میں درحقیقت اختلاف تھا یا نہیں تھا)۔

زیر نظر کتاب ”القول الصواب فی مسائل الكتاب“، یعنی ”مختصر القدوری میں مفتی بہ اقوال کی تعیین“ کے موضوع کا خلاصہ و ماحصل یہ ہے کہ اس کا ہر مسئلہ درج ذیل تین عناوین پر مشتمل ہے:

مفتی بہ قول :

بندہ نے ان دونوں قسموں میں جو قول مفتی بہ تھا اسکی تعیین کی ہے جس کا اسلوب و منہج ذیل میں مذکور ہے۔

قسم اول: اختلافی مسائل: ان مسائل کی بھی دو قسمیں ہیں:

(الف) وہ مسائل جن میں امام قدوری نے اس مسئلہ کے اندر ہمارے ائمہ ثلاثہ میں سے سب کے اقوال نقل کیے ہیں۔

(ب) وہ مسائل جن میں صرف ایک یا دو ائمہ کے اقوال پر امام قدوری نے اکتفاء کیا ہے اور سب کے اقوال نقل نہیں کیے۔

قسم اول تو واضح تھی البتہ قسم دوم کے اعتبار سے اول بندہ نے اس میں معتبرات و مطولات کی طرف مراجعت کر کے باحوالہ اس میں تینوں ائمہ کرام کے اقوال نقل کیے ہیں پھر ”اختلافی مسئلہ“ کا عنوان دے کر اس کے نیچے اقوال ائمہ کے بیان کے ساتھ مکمل اختلافی مسئلہ ذکر کیا ہے، اور قسم دوم کی صورت میں حاشیہ میں بیان مراجع کا بھی التزام کیا ہے۔ اس کے بعد ذیل میں ”مفتی بہ قول“ کا عنوان دے کر اس میں قول مفتی بہ کی تعیین بالصراحت کی ہے، مثلاً: ”اس میں فتویٰ امام ابو حنیفہ کے قول پر ہے“ وغیرہ۔

قسم دوم: غیر اختلافی مسائل :-

ظاہر ہے کہ امام قدوری کی کتاب ہذا میں قسم دوم کے مسائل ہی زیادہ ہیں ان کی نسبت اختلافی مسائل بہت کم ہیں مگر ان میں سے بعض مسائل میں اصحاب کتب فتاویٰ نے مختصر القدوری میں مذکورہ قول کی بجائے دوسرے قول کو مندرجہ ذیل وجوہ کی بناء پر صراحتاً مفتی بہ اور صحیح کہا ہے:

(۱) عرف تبدیل ہو گیا ہے۔

(۲) حوادث و تغیرات زمانہ کے پیش نظر متاخرین نے دوسرے قول کو برائے فتویٰ اختیار کر لیا۔

(۳) اس مسئلہ میں قول مذکور امام قدوری کی رائے کے موافق رائج تھا اگرچہ وہ خود بھی اچلے مشائخ میں سے ہیں مگر دیگر تمام مشائخ یا اکثر مشائخ کے نزدیک اس کے بالمقابل دوسرے قول رائج و مختار تھا وغیرہ وغیرہ۔

تو بندہ نے ایسے تمام مسائل (جن میں مختصر قدوری والے مسئلہ کی بجائے کتب فتاویٰ میں دوسرے قول کی تصحیح اور اس پر فتویٰ مذکور تھا) کو اپنی اس کتاب میں ”مسئلہ“ کا عنوان دے کر اول نیچے مختصر القدوری کے اس مسئلہ کی عبارت ذکر کی ہے۔ پھر ذیل میں ”مفتی بہ قول“ کا عنوان دیکر اس بارے میں جو مفتی بہ قول تھا اس کو درج کیا ہے، مثلاً: ”اس مسئلہ میں فتویٰ اس پر ہے کہ.....“ وغیرہ

دونوں مذکورہ قسموں (اختلافی مسائل و غیر اختلافی مسائل) میں ”مفتی بہ قول“ ذکر کرنے کے بعد اس کے دلائل اور تخریج کو منضبط کیا ہے جیسا کہ ذیل میں اس کا تذکرہ آ رہا ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل :-

اس عنوان کے ذیل میں بندہ نے آیات، احادیث، آثار، اصول فقہ اور دلائل عقلیہ سے مذکورہ بالا مفتی بہ قول کے دلائل درج ذیل ترتیب کے ساتھ ذکر کیے ہیں۔

(۱) اگر اس سلسلہ میں کوئی قرآنی آیت مجھے ملی ہے تو اسکو ذکر کیا ہے پھر اگر وہ استدلال میں صریح تھی فیہا ورنہ اردو زبان میں وجہ استدلال باحوالہ ذکر کی ہے۔

(۲) دوسرے نمبر پر اس قول مفتی بہ کی دلیل میں احادیث درج کی ہیں جس کتاب سے حدیث لی ہے اس کا صفحہ، جلد اور حدیث نمبر بھی ساتھ ہی درج کیا ہے اور احادیث کے بعد پھر آثار صحابہ باحوالہ نقل کیے ہیں۔ ان دونوں (یعنی احادیث و آثار) میں حاشیہ کے اندر ان کی اسنادی حیثیت پر بھی گفتگو کی ہے چنانچہ فقہ حنفی کے مسئلہ مذکورہ کا مستدل بننے والی حدیث میں اگر کسی راوی پر جرح کی گئی ہے یا اسکی سند و متن پر ضعف یا کسی نوع کی کوئی جرح منقول ہے تو اس جرح کو اس طرح رفع کیا ہے کہ وہ حدیث و اثر صالح للاحتمال ہو جائے۔ یہ سب کام بندہ نے اعلاء السنن، نصب الراية، فتح القدیر (لابن الہمام)، التخرید (للقدوری)، بذل المجود، عمدۃ القاری، فتح الملہم، مجمع الزوائد، التلخیص الخیر، البدل الممیز وغیرہ اس فن کی متعدد معتبر

کتب سے استفادہ کر کے ان کے حوالہ کے ساتھ درج کیا ہے۔

اسی طرح مستدرک حاکم کے ساتھ ذہبی کی تلخیص، بیہقی کی سنن کبریٰ کے ساتھ الجوہر النقی، سنن ابن ماجہ کے ساتھ مصباح الزجاجة، طبرانی کی معجم ثلاثہ کے ساتھ بیہقی کی مجمع الزوائد، مصنف ابن ابی شیبہ کے ساتھ شیخ عوامہ کی تعلیق، مسانید عشرہ کے زوائد کیلئے اتحاف الخیرۃ المبرۃ وغیرہ کتب بھی پیش نظر رہی ہیں۔

الغرض اسنادی گفتگو کیلئے آجلہ مشائخ کی معتبرات سے استفادہ کر کے لکھا ہے اور بعض مقامات پر اصول حدیث کی روشنی میں بندہ نے خود بھی مختصراً کلام کیا ہے مگر ایسے مقامات پر شروع میں ”قلت“ یا ”يقول العبد الضعيف عفا الله عنه“ تحریر کر دیا ہے تاکہ قاری پر امر مشتبہ نہ رہے۔

(۳) آخری درجہ میں اصول فقہ اور دلائل عقلیہ سے کام لیتے ہوئے مستند کتب جیسے المبسوط للسرخسی، البدائع، البحر، التبيين، مجمع الانهر، الہدایۃ وغیرہ کے حوالہ سے بزبان اردو اس مسئلہ کو مبرہن کیا ہے۔

﴿ ۳ ﴾ : قول مفتی بہ کی تخریج :

ہر مسئلہ کی تحقیق و تخریج کا یہ آخری عنوان ہے جس کے ذیل میں بندہ نے مذکورہ بالا مفتی بہ قول کی فتاویٰ شامیہ، ہندیہ، خانہ، بزاز، خلاصۃ الفتاویٰ، تاتار خانہ، فتح القدیر، مجمع الانهر، البحر، التبيين، البدائع، المبسوط وغیرہ الغرض متعدد معتبر کتب فقہ و فتاویٰ سے تخریج کی ہے کہ ان کتب سے اس مسئلہ سے متعلقہ وہ مکمل عبارات نقل کی ہیں جن میں وضاحت کے ساتھ قول مذکور کی تصحیح اور اس پر فتویٰ مذکور ہے البتہ بعض وہ مقامات جن میں مطولات و معتبرات کی کتب کثیرہ میں بھی اس قول کی صراحۃ تصحیح، یا افتاء منقول نہیں تھا تو ایسے مواضع پر بندہ نے عموماً خاتمۃ المحققین علامہ شامی کے اصول افتاء پر تحریر کردہ رسالہ ”شرح عقود رسم المفتی“ اور ”مقدمہ رد المحتار“ میں مذکورہ اصول کی روشنی میں قول راجح کی تعیین کی ہے۔

عنوان مذکور کے تحت بندہ نے پانچ سے سات کتب تک کی عبارات درج کی ہیں اور اگر اس قول کی تصحیح مزید کتب میں بھی مذکور تھی تو آخر میں ”و کذا فی الکتاب الآخر“ لکھ کر اس کے حاشیہ میں ان تمام کتب کے اُسامی مع بیان صفحہ و جلد درج کر دیے ہیں۔

الحاصل :

اس کتاب میں مسائل مختصر القدوری کی دونوں قسموں (اختلافی وغیر اختلافی مسائل) میں مفتی بقول ذکر کر دینے سے ان شاء اللہ پوری ”مختصر القدوری“ مفتی بہ ہو گئی ہے کہ مختصر القدوری کا اگر کوئی مسئلہ اختلافی یا غیر مفتی بہ ہوگا تو وہ قول مفتی بہ کی تعیین کے ساتھ کتاب ہذا ”القول الصواب فی مسائل الكتاب“ میں مذکور ہوگا ورنہ اس کے علاوہ مختصر القدوری کے باقی تمام مسائل معمول بہا و مفتی بہا ہوں گے۔ یہ اس عہد ضعیف کی اپنی بساط کے بقدر ایک ادنیٰ سعی ہے جو عرصہ تین برس میں بفضلہ تکمیل کو پہنچی ہے فان کان صوابا فمن اللہ الرحمن وان کان خطاً فمینی ومن الشیطان۔

قول مفتی بہ کی تعیین سے متعلقہ امور

(۱) قدوری کے بعض مسائل اپنے اطلاق کی بدولت مفتی بہ اور غیر مفتی بہ ہر دو حیثیت کے حامل نظر آتے ہیں ہر چند کہ ان کے بے غبار مفتی بہ ہونے کے لئے ان میں چند قیود کے اضافہ کی ضرورت ہوتی ہے مگر بایں ہمہ ان کو بوقت اطلاق غیر مفتی بہ کہنا بھی مشکل ہے۔ چنانچہ میں نے اس نوع کے تمام مسائل کو بحالہا چھوڑ دیا ہے کہ ان میں ذکر قیود کے درپے ہوا ہوں اور نہ ہی ان کو غیر مفتی بہ شمار کر کے اس کتاب میں ذکر کیا ہے۔ الغرض زیر نظر کتاب میں اختلافی مسائل کے علاوہ صرف وہ مسائل مذکور ہیں جن میں فتویٰ بالکل ان کے بالمقابل دوسرے قول پر تھا۔

البتہ بعض وہ مسائل جو عند البعض اگرچہ صحیح تھے مگر کتب معتبرہ میں اکثر مشائخ کے ہاں اس سلسلہ میں قول اصح اس کے مقابل دوسرا قول تھا تو ان مسائل کو بھی میں نے اختیار لاء اصح اس کتاب کا جزو بنایا ہے اور اس کی تصریح بھی کر دی ہے۔

(۲) مسائل خلافیہ کے علاوہ دیگر مسائل میں سے غیر مفتی بہ مسئلہ کا انتخاب مجھ جیسے قصیر الباع اور قلیل البھانہ معلّم کیلئے ایک بار گراں کی مثل ہوتا تھا۔ (اگرچہ ابن قطلوبغا کی ”الترجیح“ میرے لئے نہایت مدد و معاون ثابت ہوئی بلکہ اس عمل میں اساسی ماخذ کی حامل تھی)۔

بسا اوقات اس میں وقت کثیر صرف ہو جاتا کہ آیا یہ مفتی بہ قول ہی ہے یا اسے غیر مفتی بہ قرار دیکر کتاب ہذا میں شامل کر دوں۔ یہ عارضہ بالخصوص اس وقت دامن گیر ہوتا تھا جب بادی النظر میں قدوری کے حواشی وغیرہ میں وہ مسئلہ غیر مفتی بہ دکھائی دیتا مگر جب میں کتب میں سے مطولات و امہات الفتاویٰ کی طرف مراجعت کرتا تو پھر جا کر کہیں معاملہ منکشف ہوتا اور مسئلے کی حقیقت حال واضح ہوتی، چنانچہ اگر امام قدوری کا اس ”مختصر“ میں اختیار کردہ قول مختار مشائخ اور صحیح ہوتا تو پھر اس کو بحالہ چھوڑ کر آگے چل دیتا۔

مثلاً باب حد القذف میں ”وان قال: یا حمار او یا حنزیل لم یعذر“ میں اس کی سزا کے اندر تعزیر، عدم تعزیر اور الفرق بین الاشراف وغیرہم جیسے اقوال دیکھ کر خاصی اضطراب کی کیفیت سے دوچار رہا۔ بالآخر جب المبسوط للسرحدی (۱۲۰:۹) الفتاویٰ الہندیہ (۱۶۸:۲) المحرر الرائق (۷۷:۵) اور الفتاویٰ الخانیہ (۳۸۰:۳، ۳۸۱) وغیرہ میں اقوال مذکورہ بیان کرنے کے بعد ان حضرات و مشائخ کی جانب سے عدم تعزیر کی تصحیح صریح ملی تو میں مختصر القدوری کے اس مسئلہ کو بحالہا چھوڑ کر (یعنی اسے کتاب ہذا میں مسائل غیر مفتی بہا کے ذیل میں لائے بغیر) آگے چل دیا۔

لہذا اگر کسی صاحب علم کو مختصر مذکور میں اس طرح کا کوئی مسئلہ نظر آئے جو چند ایک کتب کے دیکھنے سے غیر مفتی بہ معلوم ہو اور اس (القول الصواب) میں مذکور نہ ہو تو اول اس کو مطولات و معتبرات میں اس کی تحقیق و تدقیق کرے پھر بھی اگر

وہ غیر مفتی بہ ہو تو اسے ان کتب کی تخریجات کے ساتھ (مع ذکر المصادر بضرط المجلد والصفیہ) لکھ کر عبد ضعیف کو ارسال کر دے کہ یہ پہلے ہی اپنے تہی دامن ہونے کا معترف ہے تاکہ اسکو آئندہ طباعت میں شامل کیا جاسکے اور مرسل کے لئے موجب اجر بنے۔

قول مفتی بہ کے مشدل سے متعلقہ امور

(۱) احقر نے ہر مسئلہ میں قول مفتیؒ بہ کے مستدل کو اسکی تخریج پر مقدم کیا ہے۔ تاکہ فقہ حنفی میں مفتیؒ بہ قول کو ذکر کرنے کے بعد اول اس کے حق میں قرآن و حدیث سے تائیدات ذکر کی جائیں پھر اسکی ترجیح و تصحیح میں فقہاء کرام رحمہم اللہ تعالیٰ کی عبارات فقہیہ ”تخریج“ کے عنوان کے ذیل میں درج کی جائیں تاکہ قرآن و حدیث کے ارشادات رہنمائی مقدم ہونے کی بنا پر لفظ بھی مقدم ہوں اگرچہ فقہاء کرام رحمہم اللہ تعالیٰ عموماً اختلاف مسئلہ کے وقت پہلے قول رائج کی وضاحت کرتے ہیں اور اس کی تصحیح و افتاء کی عبارات ذکر کرتے ہیں پھر اس کے دلائل نقل کرتے ہیں۔

چنانچہ احقر جب اس مسودہ کو دوران تالیف نظر اصلاح و استرشاد کی غرض سے پاکستان کے مختلف مشائخ مفتیان عظام دامت برکاتہم و مدت ظلہم کی خدمات میں حاضر ہوا تو اس دوران حضرت مفتی حمید اللہ جان صاحب دامت برکاتہ (سابق رئیس دارالافتاء جامعہ اشرفیہ لاہور) نے فرمایا تھا کہ تخریج کے عنوان کو ”مستدل“ کے عنوان پر مقدم کرنا بہتر ہے مگر اس وقت چونکہ اس کتاب کا معتد بہ حصہ لکھا جا چکا تھا بلکہ اس کا شروع والا حصہ کمپوزر کے پاس بھی چلا گیا تھا اور اب تبدیلی قدرے مشکل تھی اس لئے اسی ترتیب سابق کو برقرار رکھا گیا تھا نیز بایں ہمہ اس سے نفس مقصود میں چونکہ کوئی کمی واقع نہیں ہو رہی تھی اور ساتھ ہی غرض مذکور کے موافق تقدیم رتبہ بھی پیش نظر تھی اس لئے بھی اس کا تحمل کر لیا گیا۔

(۲) بعض مقامات پر ہدایہ بدائع، بحر وغیرہ کتب میں آپ دیکھیں گے کہ زیر بحث مسئلہ کی دلیل میں کوئی حدیث شریف مذکور ہے لیکن پھر بھی بندہ نے اسکو یہاں، ’قول مفتی بہ کا متدل‘ کے ذیل میں ذکر نہیں کیا اسکی عواموجہ تو یہی ہے کہ ہمارے محدثین حنفیہ نے اسے استدلالاً قبول نہیں کیا کہ امام زبلی نے نصب الراية علامہ عثمانی نے اعلیٰ السنن، محقق ابن الہمام نے فتح القدیر علامہ عینی نے عمدۃ القاری یا اسی طرح دیگر ہمارے مشائخ حنفیہ میں سے کسی نے اس پر عدم اعتماد کا اظہار کیا ہوتا تھا اس لئے احقر نے اس کو درج نہیں کیا یا مجھ کو تاہ نظر کے نزدیک وہ ضعیف تھی اور اسکا ضعف احقر سے اسکی کوشش کے باوجود منہج نہیں ہو سکا یا پھر وہ سچی کے مقتدر حاصل ہونے والے جامع مظان و مواضع میں غیر مسند ہی ملی اسلئے اس کو ذکر کرنے کی ہمت نہیں ہوئی۔ فان ضبر لأحد غیر هذا فلیعلمنی محتسباً لأن العبد من الضعاف۔

(۳) مستدل کے حواشی میں بعض مقامات پر حوالہ جات کے اندر ان کتب کے اسماء بھی مندرج ہیں جو اہل تحقیق و اتقان کے ماں مستند و معتبرہ ماخذ کی حامل نہیں ہیں جیسے دیلمی (متوفی: ۵۰۹ھ) کی الفردوس، حکیم ترمذی (متوفی: نحو

۳۲۰ھ) کی نوادر الاصول، ثعلبی (متوفی: ۴۲۷ھ) کی تفسیر قرآن، قضاوی (متوفی: ۴۵۴ھ) کی مسند الشہاب، متقی (متوفی: ۹۷۵ھ) کی کنز العمال وغیرہ۔

مگر بایں ہمہ میں نے کہیں بھی ان کو اساسی مصدر و مرجع کی حیثیت نہیں دی بلکہ مضمون مذکور اصالۃ کسی اور مستند کتاب سے اخذ کیا ہے پھر اگر وہی مضمون ان کتب میں بھی موجود تھا (جو عند الانفراد معتبر ماخذ نہیں ہیں اور عند المحققین محض انہی کے حوالہ پر اکتفاء درست نہیں سمجھا جاتا) تو اساسی ماخذ کے تحریر کرنے کے بعد ان کو بھی ضمناً درج کر دیا ورنہ اصل مضمون مستند مصدر سے ہی ماخوذ ہے۔ الایہ کہ وہ مضمون اسی کتاب میں ملا ہو تو پھر اسکی اسناد کے صالح لہذا حجاج ہونے کی شرط کے ساتھ اس کتاب کے حوالہ کو عند الانفراد درج کرنے کا تحمل کیا ہے مگر ساتھ ہی اسکی اسناد مذکور کے صالح اور غیر مجروح ہونے کا حال بھی ائمہ مشائخ کے کلام سے باحوالہ ذکر کر دیا ہے۔ نیز واضح رہے کہ اس استثنائی صورت کا وقوع شاذ و نادر ہوا ہے۔ عموماً بلکہ دائماً مذکور المصدر صورت ہی زیر استعمال رہی ہے۔

یہ تو ان کتب کا بیان تھا جو من وجہ ماخذ بننے کی صلاحیت رکھتی ہیں تاہم اس سلسلہ میں اگر کوئی ایسی کتاب تھی جو محققین اہل علم کے ہاں حوالہ اخذ کرنے کے لائق ہی نہیں تھی تو مضمون مذکور اگرچہ اس کتاب میں بھی موجود تھا لیکن اس کے باوجود اس کتاب سے میں نے ضمناً بھی حوالہ نقل نہیں کیا جیسے ”تنویر المعباس فی تفسیر ابن عباس“ کہ یہ تفسیر حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہما کی طرف منسوب ہے مگر درحقیقت جس سند سے یہ کتاب مروی ہے (یعنی عن محمد بن مروان السدی عن محمد بن السائب الکلبی الخ) محدثین کے نزدیک یہ سند ”سلسلۃ الکذب“ میں شمار ہوتی ہے لہذا جب تفسیر مذکور کی حضرت ابن عباس کی طرف نسبت ہی ثابت نہ ہوئی تو اسکو غیر معتد علیہ ماخذ میں سے شمار کیا جائیگا اور اسکا حوالہ بھی معتبر تسلیم نہیں کیا جائیگا۔ فلذلک احتنبہ فی باب الاحالة۔

الحکم علی الحدیث سے متعلقہ امور

(۱) جو حدیث متفق علیہ یا صحیحین میں سے کسی ایک میں تھی اور اسی طرح وہی حدیث دیگر اسانید کے ساتھ دوسری کتب میں موجود تھی تو میں نے حوالہ کے اندر ان دیگر کتب کو بھی درج کیا ہے۔ مگر ان کی اسنادی حیثیت کی تعین سے تعرض نہیں کیا کیونکہ صحیحین میں وارد ہونے کے بعد اسکی حاجت باقی نہیں رہتی۔

(۲) ایک ہی مضمون سے متعلقہ عموماً متعدد روایات ذکر کی ہیں اور ان کی اسنادی حیثیت (من حیث صلاح لہذا حجاج) پر بھی گفتگو کی ہے مگر بعض مقامات پر ”متدل“ کے تحت مذکورہ تمام احادیث و آثار کے اسنادی حکم کو بیان کرنے کے معرض نہیں ہوا۔ یہ عام طور پر وہاں ہوا ہے جہاں شروع متدل میں ہی اس مضمون کو چند مستند و معتبر احادیث و آثار سے ثابت کر دیا تھا۔

کیونکہ جب ایک دفعہ وہ مضمون چند احادیث جن کی اسنادی حیثیت کا حکم بھی من حیث صلاح لہذا حجاج بیان کر دیا تو

دیگر روایات کا اسنادی حکم بیان کرنے کی چنداں ضرورت نہیں رہتی۔

(۳) کسی حدیث و اثر کی اسنادی حیثیت پر ائمہ محدثین کا کلام نقل کرنے کے ساتھ آخر میں اگر احقر نے از خود کوئی بات ذکر کی ہے یا اسی طرح کسی مقام پر کسی راوی و اسناد حدیث یا ضبط کلمہ و شرح غریب الحدیث وغیرہ کے سلسلہ میں احقر نے اپنی طرف سے کوئی بات تحریر کی ہے تو ایسے تمام مواضع پر ”قلت“ یا ”يقول العبد الضعيف عفا الله عنه“ لکھ دیا ہے۔
کما سبق ذکرہ۔

(۴) اس ”حکم علی الحدیث“ والے کام کے سلسلہ میں اگر کسی مجالِ مہم پر مجھے کوئی الجھن پیش آئی ہے تو از خود کوئی فیصلہ کرنے کے بجائے اپنے اکابر (مثلاً محدث ناقد حضرت مولانا نور البشر صاحب حفظہ اللہ تعالیٰ وغیرہ) سے مشاورت و استرشاد کے بعد کچھ تحریر کیا ہے کہ احقر اپنے اوپر اعتماد کو خطرے سے خالی نہیں سمجھتا۔

(۵) بعض مقامات پر ”متدل“ میں احادیث مذکورہ کا حکم بیان کرنے میں احقر نے اُن مشائخِ محدثین کی طرف سے حکم ذکر کیا ہے جنہوں نے اس حدیث کی مذکورہ سند کے علاوہ کسی دوسری سند سے مروی اسی حدیث کا حکم بیان کیا ہے۔ اس سے اگرچہ ”متدل“ کے ذیل میں مذکورہ اسناد کی تصحیح تو ثابت نہیں ہوگی البتہ اسکے متن کی تصحیح حاصل ہو جائیگی و ہو المقصود من ایراد ذلك الحديث في المستدل

(۶) مستدلات حنفیہ پر حافظ ابن حجر رحمہ اللہ تعالیٰ کا رد اور جرح و قدح عند الافراد معتبر نہیں ہے کہ ان کا احناف کے بارے میں تعصب معروف ہے۔ ل

چنانچہ اسی تناظر میں ”متدل“ کے تحت مذکورہ مستدلات کو دیکھا جائے کیونکہ احقر نے اُسی حدیث کی تصحیح یا تحسین درج کی ہے جو اجلہ و کبار مشائخِ محدثین کے ہاں صحیح یا حسن تھی پھر خواہ ابن حجر کی طرف سے اس پر کوئی جرح بھی منقول تھی تو بھی اسکی تصحیح وغیرہ کو برقرار رکھا ہے۔

(۷) تعینِ رواۃ بلاشبہ ایک امرِ خطیر ہے جو مبر رجال میں ممارست، شیوخ و تلامیذ کی معرفت، کنی اور القاب و انساب کی دانست، جمع طرق کی صلاحیت، نظر و فکر کی وقت اور مطالعہ کی وسعت جیسے امور کا مقتضی ہے۔

اور پھر ان رواۃ کا ترجمہ و بیان حال ایک مستقل موضوع ہے جس میں جرح و تعدیل کے قواعد و ضوابط، جارحین و معدلین کی شرائط، ان کی بعض مصطلحاتِ مخصوصہ، ناقدین کی انواع و اقسام، عند التعارض ایک قول کی ترجیح، الفاظ جرح و تعدیل کے مراتب اور پھر ان کا حکم وغیرہ وغیرہ، الغرض اس میں بھی متعدد جہات کو پیش نظر رکھنا ہوتا ہے جس میں بندہ اپنی

ل لقد رأيت - لما كنت دارساً في قسم التخصص في علوم الحديث بجامعة العلوم الإسلامية بنوري تاؤن بكرة اثنى

- في كلام المحقق الناقد رائد الحنفية في علوم الحديث سماحة الشيخ عبد الفتاح أبو غدة رحمه الله تعالى أنه لم ينفع

قلم الحافظ ابن حجر العسقلاني رحمه الله عليه المذهب الحنفي لا عمداً ولا عن سهو ولا عنى - يا للأسف - لا

أتذكر الآن مصدره غير أنني متيقن بما نقلت عنه

بے بضاعتی و تہی دامنی کا معترف ہے اس لئے میں نے یہ کام صرف ان مواضع میں کیا ہے جہاں میں با آسانی مقصود تک پہنچ گیا ہوں اسی سبب سے محض چند مقامات پر میں نے اسے موضوع بحث بنایا ہے چنانچہ جہاں خود مجھے اس گھائی کی دشواری محسوس ہوئی وہاں میں نے اپنے ناتواں کندھوں پر بارگراں لادنے کی بجائے انزواء و سکوت کا پہلو اختیار کیا ہے۔

بہر حال بشریت میں خطاء سے عصمت خاصہ نبوت ہے لہذا اس سلسلہ میں اگر کوئی صاحب علم کسی خطاء پر مطلع ہوں تو بحوالہ آگاہ کر دیں بندہ کو حق قبول کرنے سے کوئی عار نہیں ہے۔

اس امر مہم کے بعد اگلے مرحلے یعنی اسناد اور متن پر صحت کا حکم لگانے کے لئے علل و شذوذ سے سلامتی کی تحقیق کا تو ہم جیسوں کیلئے تصور بھی محال ہے اس لئے کہیں بھی میں اس پہلو کے متعرض نہیں ہوا۔

(۸) آخر نے اس پوری کتاب میں کسی مسئلے کو بھی اصالةً ضعیف حدیث سے ثابت نہیں کیا۔

(۹) ہم حنفیہ کے نزدیک مدلس چونکہ مرسل کے حکم میں ہے اور تدلیس ہمارے ہاں مدلس کے حق میں جرح نہیں ہے اس لئے اگر کسی راوی میں ثقہ ہونے کے ساتھ ساتھ تدلیس بھی مذکور تھی تو اس راوی کو بھی میں نے ”رجالہ ثقات“ کے اندر شامل رہنے دیا ہے کہ اس سے مقصود اسکی روایت کا صالح لہذا حجاج ہونا ہے (اور امر مذکور اس میں حائل نہیں ہے کما ہوتا ہے)۔

(۱۰) اسی طرح جس اسناد کے متعلق میں نے ”رجالہ ثقات“ لکھا ہے تو اس میں بعض مرتبہ ایسے بھی ہوا ہے کہ کوئی ایک راوی معتبر نقاد کے نزدیک ثقہ تھا اور بعض دیگر کے نزدیک وہ صدوق تھا اگرچہ الفاظ تعدیل میں ان دونوں کے مراتب جدا جدا ہیں مگر اشتراک حکم (کہ ان میں سے ہر ایک ”متحجہ“ ہے) کی بدولت ”صدوق“ کو بھی میں نے طرزا للباب ”رجالہ ثقات“ کے اندر ضم کر دیا ہے۔

قول مفتی بہ کی تخریج سے متعلقہ امور

(۱) جہاں میں نے لکھا ہے کہ متون اربعہ معتبرہ فلاں (مثلاً امام صاحب رحمۃ اللہ علیہ) کے قول پر ہیں تو اس سے مراد متاخرین حنفیہ کے ہاں فقہ حنفی کے متون اربعہ معتبرہ ہیں جو درج ذیل ہیں۔

محبوبی (۶۷۳ھ) کا ”الوقایہ“، ابوالفضل موصلی (۶۸۳ھ) کا ”المختار للفتویٰ“، ابن الساعاتی (۶۹۳ھ) کا ”مجمع البحرین وملتقى النیرین“ (۱) اور ابوالبرکات نسفی (۷۱۰ھ) کا متن شہیر ”کنز الدقائق“

(۱) هذا هو الصحيح من اسم الكتاب بلفظة ”النیرین“ - بالياء المشددة بعد النون الأولى - ”فی آخره، کما يقول المصنف نفسه فی مقدمة هذا الكتاب: ”أما بعد فهذا كتاب يصغر للمحافظ حجمه..... یحوی مختصر الشیخ أبی الحسن السقذوری ومنظومة الشیخ أبی حفص النسفی رحمهما الله فانهما بحران زاخران وهذا مجمع البحرین، وهما سیران المیشرقان، وهذا ملتقى النیرین“ (ص: ۵۸، ۵۷) وقد وقع التسامح من ”حاجی خلیفه“ فی ”كشف الظنون“ (۱۵۹۹:۲) حیث ذكره ”مجمع البحرین وملتقى النهرین - بالهاء بعد النون -“ وكذا تسامح بعض من أتى بعده

القول الصواب فی مسائل الكتاب

در اصل متقدمین احناف کے ہاں فقہ حنفی کے متون اربعہ یہ تھے: مختصر القدوری، الوقایہ، المختار، کنز الدقائق۔

پھر جب ابن الساعاتی نے امام قدوری (۴۲۸ھ) کی ”مختصر مذکور“ اور ابو حفص نسفی (۵۳۷ھ) کی ”منظومۃ الخلائیات“ کے مسائل کو جمع کر کے ”مجمع البحرین“ لکھی تو چونکہ اس میں مختصر القدوری کے تمام مسائل آگئے اس لئے متاخرین فقہائے احناف کے ہاں متون اربعہ معتبرہ مشہورہ میں ”مختصر القدوری“ کی بجائے ”مجمع البحرین“ کو شامل کر دیا گیا نیز چونکہ منظومۃ الخلائیات [جو دو ہزار چھ سو اہتر (۲۶۶۹) اشعار پر مشتمل ایک وسیع و قیم ذخیرہ تھا] کے مسائل بھی اس میں یکجا کر دیے گئے اس لئے یہ امر بھی اس کو ”متون اربعہ“ میں داخل کرنے کا مقتضی ہوا۔

(۲) متون اربعہ مذکورہ کے علاوہ فقہ حنفی میں متعدد متون ہیں البتہ میں نے جہاں ”جمع المتون“ کے احالہ سے کوئی بات ذکر کی ہے تو اس سے میری مراد درج ذیل معروف و متداول متون ہیں:

متون اربعہ مذکورہ، مرغینانی (۵۹۳ھ) کا ”بدایۃ المبتدی“، صدر الشریعہ (۷۷۷ھ) کا ”نقایۃ الملا خسرو کا“، غرر الاحکام، اور ترمذی (۱۰۰۴ھ) کا ”تویر الابصار“

نیز یہ واضح رہے کہ حلبی (۹۵۶ھ) کا متن ”ملتی الابحار“ بھی اگرچہ معروف و متداول متون میں سے ہے مگر چونکہ دیگر متون کی نسبت یہ اپنے ایک منفرد اسلوب پر مشتمل ہونے سے ایک مستقل حیثیت کا حامل ہے کہ مسائل خلافیہ کے اندر فتاویٰ قاضی خان کی طرح اس کا بھی قول مقدم رائج ہوتا ہے۔ اس لئے میں نے قول رائج کی تعیین کیلئے اسکے مذکورہ خاص اسلوب کے پیش نظر اسکو باقی متون سے الگ ایک مستقل حیثیت سے شمار کیا ہے۔ اور شرنبلالی (۱۰۶۹ھ) کا ”نور الایضاح“ چونکہ محض عبادات پر مشتمل تھا اس لئے اسکو بھی دیگر مکمل متون کے ساتھ شامل نہیں کیا وغیرہ وغیرہ۔ ولا یحسفی انه لا

مناقشۃ فی الاصطلاح

(۳) ”قول مفتی بہ کی تخریج“ کے تحت آخر میں جہاں ”المتون علی قول الامام (مثلاً)“ یا اس جیسی کوئی اور عبارت (مثلاً اختصار اصحاب المتون قول الطرفين رحمهما الله تعالى وغیرہ) درج ہے تو اس پر حاشیہ نمبر لگا کر حاشیہ میں ”جمع المتون“ کا حوالہ ذکر کیا ہے البتہ بعض مقامات پر ”جمع“ کی بجائے چند کتب متون کا حوالہ دیا ہے اور بعض دیگر کتب کو ذکر نہیں کیا اسکی عموماً دو وجہیں ہیں:

(الف) جس کتاب کو ترک کیا ہے اس کے مصنف نے سرے سے اس مسئلہ سے تعرض ہی نہیں کیا لہذا اس کا حوالہ کیونکر دیا جاسکتا ہے۔

(ب) کتاب مذکور کے مصنف نے اس مسئلہ خلافیہ میں کسی ایک قول کو اختیار کرنے کی بجائے جمیع اقوال ہی نقل کر دیے ہیں اور اس ماقن نے اپنی کتاب کے مقدمہ میں ایسے مواضع کے اندر قول رائج کی تعیین کیلئے کوئی خاص اسلوب و ضابطہ بھی ذکر نہیں کیا جس کی مدد سے ان اقوال سے کسی ایک قول کی ترجیح معلوم ہو سکے یہ اضطراب ابن الساعاتی کے متن ”مجمع البحرین“ میں متعدد و بیشتر مواضع میں پیش آیا ہے اس لیے ایسے مقامات پر حوالہ میں عموماً ”مجمع البحرین“ کا نام ہی غیر مذکور ہے۔

ان دوو جہوں کے علاوہ بعض دفعہ مگر بہت ہی قلیل ایسا بھی ہوا ہے کہ اس مآثر نے دیگر اصحاب متون سے متفرد ہو کر دوسرے قول کو اختیار کیا ہے اس لئے حوالہ میں کتب متون کے ساتھ اس کا نام درج نہیں کیا گیا مگر جیسا کہ پہلے گزرا کہ ایسا وقوع کم ہوا ہے اسلیے عموماً مندرجہ بالا دو وجہیں ہی اسکے عدم ذکر کا سبب بنی ہیں۔

(۴) متن ”الوقایہ“ میرے پاس موجود کتب میں سے دو کتابوں میں مطبوع تھا ایک تو عبد اللہ بن مسعود کی ”شرح الوقایہ“ کے ساتھ جو متن و شرح کے ساتھ ایک مستقل کتاب ہے اور مکتبہ امدادیہ ملتان سے طبع ہوئی ہے (جیسا کہ فہرس المصادر میں بھی اسی عنوان سے درج ہے) دوسرا یہی متن مع شرحہ المذکور، کشف الحقائق شرح کنز الدقائق، (ط: ادارۃ القرآن والعلوم الاسلامیہ کراچی) کے حاشیہ پر بھی مطبوع تھا تاہم متن مذکور کے لئے تمام مقامات پر اول الذکر کتاب سے ہی استفادہ کیا گیا ہے اور اسی کا حوالہ دیا گیا ہے۔ البتہ بعض مقامات پر متن ”الوقایہ“ کی عبارت کا حوالہ اس جلد اور صفحہ نمبر کے اعتبار سے دیا ہے جو ثانی الذکر کتاب میں مرقوم ہے مگر ایسے تمام مواضع پر تقریباً اس حوالہ کی تصریح بھی کر دی ہے۔

اس عدول کا سبب یہ ہے کہ بعض دفعہ متن کی عبارت اول الذکر کتاب میں ساقط اور ثانی الذکر میں ثابت ہوتی تھی کہ وہ مضمون ”الوقایہ“ کے اختصار ”النقایہ“ میں موجود ہوتا تھا جو کہ ایک معروف و معتد متن ہے۔

مثلاً اول الذکر میں ”کتاب الجہاد“ کے ”باب المغنم و قسمتہ“ (۲: ۳۵۰) میں ”و یعتبر وقت المحاورۃ“ سے قبل ”وللفارس سہمان وللراجل سہمہ“ کی عبارت متن ساقط ہے جبکہ شارح نے متن کی خط کشیدہ باقی عبارت کے ختم ہونے پر اس ساقط شدہ عبارت متن کی شرح بھی ان الفاظ میں کی ہے۔ ”انہی یعتبر لا ستحقاق سہم الفارس والراجل وقت محاورۃ الدرب“ نیز صدر الشریعۃ الاصغر نے ”النقایہ“ (جو کہ ”الوقایہ“ کا اختصار ہے کا مقدم) میں اسی مقام پر متن کی عبارت سہم سہم مذکورہ ساقط عبارت کو درج کیا ہے۔ انظر ”النقایہ مع شرحہ لملا علی القاری“ (۲: ۴۳۴)

(۵) قول راجح کی تعیین میں استعمال ہونے والے اصول افتاء کو یہاں عموماً متکرر ذکر کیا گیا ہے۔ مثلاً ”خانہ“ اور ”ملتقى الاجز“ کی عبارات کے بعد ”القول المقدم فیہ راجح۔۔۔۔۔“

اور بعض مقامات پر ”الاقتصار علی هذا القول وعدم التعرض لذكر الاختلاف۔۔۔۔۔“ وغیرہ وغیرہ جیسے دیگر بعض اصول کا جا بجا اعادہ کیا گیا ہے جبکہ محض ”مقدمہ“ میں بھی ان کی توضیح کفایت کر سکتی تھی مگر احقر نے طلباء کرام و مراجعین محترمین کی سہولت کے لئے اس اعادہ و تکرار کی مشقت کا تحمل کیا ہے تاکہ جو شخص محض کسی ایک مسئلہ کی تحقیق کے لئے اس کتاب کی طرف مراجعت کرے تو وہ اول اس کتاب کا مقدمہ پڑھنے کا پابند نہ ہو نیز تکرار طلبہ کیلئے ذرا یہ رسوخ ہے ”کما قال ابو منصور النعالبی (۴۲۹ھ) فی ”سحر البلاغۃ و سر البراعة“ (۱: ۱۸۸) و نفسه فی ”قیمۃ النہر“ (۲۸۱: ۳) ”واللفظ له: اذا تكرر الكلام على السمع تقرر في القلب“ و كذا قيل ”ما تكرر تقرر و ما لم يتكرر تقرر۔۔۔۔۔“

(۶) تخریج میں بسا اوقات میں نے ان کتب کی عبارات یا حوالے بھی ذکر کیے ہیں جن کو مذہب حنفی میں افتاء۔

کیلئے کتب غیر معتبرہ میں شمار کیا گیا ہے مگر بایں ہمہ میں نے ان اسباب کو ملحوظ خاطر رکھتے ہوئے ان سے استفادہ کیا ہے جسکی بدولت ان کو کتب غیر معتبرہ میں معدود کیا گیا ہے۔

مثلاً ”الدر المختار“ اس وقت غیر معتبر ہے جب رد المختار (وغیرہ معتبر حواشی) میں اس کے متعلقہ مقام پر کلام کو نہ دیکھا جائے جبکہ میں نے جہاں صرف الدر المختار کا مضمون نقل کیا ہے یا رد المختار کے بغیر محض اس کا حوالہ درج کیا ہے تو علامہ شامی کا اس مقام و موضوع سے متعلقہ کلام و حاشیہ کا مطالعہ کرنے کے بعد ایسا کیا ہے۔

اسی طرح شروح کنز میں سے ابن نجیم کی ”انہر الفائق“ اور علامہ عینی کی ”رمز الحقائق“ کو غیر معتبر کہنے کی علت یہ ہے کہ ان دونوں کا اختصار مغل ہے۔ جبکہ احقر نے مطولات و معتبرات کا اس مقام پر مطالعہ کرنے کے بعد بلکہ ان سے استفادہ اور ان کی عبارات نقل کرنے کے بعد مذکورہ کتابوں کی طرف مراجعت کرتے ہوئے ان سے مضمون اخذ کیا ہے۔

اسی طرح ”جامع الرموز“ کا حال ہے جو ”نقایۃ“ پر امام قہستانی کی شرح ہے کہ اس پر عدم اعتماد کی وجہ مصنف کا کسی قدر غیر معروف الحال ہونا اور بالخصوص اس میں ہمہ قسمی مسائل (معتد علیہا وغیر معتبر علیہا) الغرض رطب و یابس کو جمع کرنا ہے چنانچہ اس میں مذکورہ مسائل و مرقومہ عبارات میں سے کسی عبارت کو نقل کر کے محض اسی پر اعتماد کرتے ہوئے اسکو معتبر سمجھ لینے میں اس کا احتمال ہے کہ وہ غیر متع اور غیر مستند قول ہو اس لئے ان تمام امور کو مد نظر رکھتے ہوئے مطلق اس کتاب پر میں نے اعتماد نہیں کیا البتہ جہاں انھوں نے صراحت کوئی تصحیح نقل کی ہے جیسا کہ عموماً اس میں مرقوم ہوتا ہے ”وہو الصحیح کما فی المضممرات“ اور ”ویفتی بقولہ (مثلاً) کما فی التتمۃ“ وغیرہ تو صرف ان عبارات متفقہ (جس سے رطب و یابس کی علت مفقود ہو جاتی ہے اور تصحیح کا رخ بھی جامع الرموز کے مصنف ”قہستانی“ سے منصرف ہو کر دوسرے فقہاء کرام کی طرف ہو جاتا ہے) سے بندہ نے استفادہ کیا ہے جیسا کہ خود خاتمۃ المحققین علامہ شامی نے بھی ”رد المختار“ میں متعدد مقامات پر قہستانی کی تصحیحات و ترجیحات نقل کر کے ان پر اعتماد کیا ہے۔ کما هو ظاہر لکل من طالعه بکل العام و جذا تام۔

یہاں تک کہ کتاب الصلوۃ میں تحریری کے عدم ثبوت والے مسئلہ میں مختلف مشائخ سے مختلف اقوال کی ترجیح نقل کرنے کے بعد علامہ شامی نے یہ لکھا ہے:

”و ظاہر کلام القہستانی ترجیح (القول) الأخير وهو الذي يظن له“ (انظر رد المختار ۲: ۱۴۵)

مذکورہ بالا تمام تر توضیح کے بعد اب یہ امر واضح ہو کہ کتاب ہذا میں کہیں بھی محض ان مذکورہ بالا کتب میں سے کسی کتاب کی بنیاد پر مفتی بقول کی تعیین نہیں کی گئی بلکہ ہر مقام پر متعدد کتب معتبرہ کی روشنی میں قول مفتی کی تعیین کی ہے۔ پھر اس ضمن میں دیگر کتب کے ساتھ کتب بالا میں سے کسی کتاب میں بھی اگر اسکی تائید میں کوئی عبارت ملی ہے تو اسکو بھی ذکر کر دیا ہے جیسا کہ ”قول مفتی بہ کی تخریج“ کے مطالعہ سے یہ بات بالکل عیاں ہو جاتی ہے۔

اسی ضمن میں ”الخط البرہانی“ کا تذکرہ بھی ناگزیر ہے کہ بعض نے اس کو افتاء کے قابل قرار نہیں دیا اور اسے جامع الرطب والیابس کی جہت سے معطل کر کے غیر معتبر قرار دیا ہے مگر حقیقت حال چونکہ اس کے برعکس تھی اس لئے احقر نے اس پر

القول الصواب في مسائل الكتاب

اعتماد کیا ہے ”کما ترى في كلام العلامة اللكنوي (١٣٠٤ هج) في حاشية ”النافع الكبير“ ما نصه:

وقد وفقني الله بعد كتابة هذه الرسالة بمطالعة ”المحيط البرهاني“ فرأيت ليس جامعاً للطرب واليابس بل فيه مسائل منقحة وتفاريع مرصصة ثم تأملت في عبارة فتح القدير وعبارة ابن نجيم فعلمت ان المنع من الافشاء منه ليس لكونه جامعاً للغث والسمين بل لكونه مفقوداً نادر الوجود في ذلك العصر وهذا الامر يختلف باختلاف الزمان (نقلت نصه هذا من أصول الافشاء للعثماني، ص: ١٩)

(٦) طبع انسان یہ ہے کہ عموماً وہ کسی کام کو شروع میں نہایت ذوق و شوق اور چاہت و رغبت کے ساتھ سرانجام دیتا ہے جبکہ آخر میں قدرے نکاسل کا شکار ہو جاتا ہے مگر عبد ضعیف نے اللہ تعالیٰ کی توفیق خاص سے اپنے تئیں اس کی مکمل سعی کی ہے کہ جس کا اہتمام واسلوب پر کتاب کا ابتدائی حصہ تالیف کیا ہے اسی رغبت و منہج کے ساتھ اس کو پایہ تکمیل تک بھی پہنچایا ہے چنانچہ آغاز تالیف سے ہی جن کتب و مصادر سے استفادہ کیلئے مراجعت اور ان کے حوالہ جات درج کرنے کا اہتمام شروع کیا تھا بحمدہ تعالیٰ و منہ آ خر تک ان مراجع کی تعداد میں اضافہ ہی ہوتا رہا البتہ کتاب ہذا کے بالکل آخری حصہ ”کتاب الفرائض“ کے اندر قاری کو سابق کی طرح بسط و تفصیل اور متعدد کتب کے حوالہ جات نظر نہ آئیں گے۔

اسکی وجہ یہ ہے کہ بہت ساری متداول و معتبر کتب کے مصنفین رحمہم اللہ تعالیٰ نے ”کتاب الفرائض“ کے مضمون کا عنوان ہی قائم نہیں کیا اول تو خود ”متون“ میں سے ہی وقایہ، نقایہ، بدایہ المبتدی، اور غرر الاحکام میں یہ عنوان نہیں باندھا گیا تو ظاہر ہے کہ ان کی شروع بھی اس سے خالی ہوگی۔ جیسے فتح القدير، کفایہ، عنایہ، بنایہ، شرح الوقایہ لعبد اللہ بن مسعود، شرح النقایہ للماعلی القاری، جامع الرموز اور درر الحکام وغیرہ۔ الغرض بیشتر کتب معتبرہ اس باب سے خالی ہیں جن میں سے اختصار اُبدایہ، بدائع، فتاویٰ النوازل اور فتاویٰ قاضی خان وغیرہ کے نام لئے جاسکتے ہیں۔

تاہم علم الفرائض پر مستقل مصنفات بھی اگرچہ موجود ہیں جن سے استفادہ بھی کیا گیا ہے مگر بایں ہمہ ان کی تعداد زیادہ نہیں ہے۔ بہر حال یہ وہ سبب کیسی ہے جسکی بدولت ”کتاب الفرائض“ کے متدل و تخریج کے ذیل میں ماقبل کی طرح بسط سے کلام نہیں ہو سکا اور حوالہ جات بھی محدود رہے۔

چند اصطلاحات خاصہ و توضیحات ضروریہ کا بیان

(١) جہاں میں نے مطلق ”ابن قطلوبغا“ لکھا ہے ان سے میری مراد مشہور حنفی فقیہ علامہ زین الدین قاسم بن قطلوبغا بن عبد اللہ المصری (ت: ٨٤٩ھ) ہیں نہ کہ علامہ سیف الدین محمد بن محمد بن عمر بن قطلوبغا البکتری (ت: ٨٨١ھ) علی ما قال السیوطی، انظر ”بغیۃ الوعاة“ ٢٣١: ١، وعلیہ عامۃ المشاخ، وقیل ٨٤٠ھ کما فی ”ایضاح المکنون“ ١٣٩: ١ یہ بھی اگرچہ مسلک حنفی عالم ہیں بلکہ علامہ قاسم بن قطلوبغا کی طرح ابن البہام کے شاگرد ہیں اور فقہ میں بھی اچھی دسترس کے حامل ہیں مگر کتاب ہذا میں ”ابن قطلوبغا“ سے میری مراد اول الذکر ہی ہیں۔

(۲) جہاں مطلق ”ابن نجیم“ لکھا ہے وہاں زین الدین بن ابراہیم بن محمد (ت ۹۷۰ھ) صاحب ”البحر الرائق“ مراد ہوتے ہیں اور جہاں ابن نجیم سے ان کے بھائی سراج الدین عمر بن ابراہیم بن محمد (ت ۱۰۰۵ھ) صاحب ”النہر الفائق“ مراد ہوں وہاں میں نے ”سراج الدین ابن نجیم“ لکھا ہے تاکہ دونوں میں فرق بآسانی معلوم ہو سکے۔

(۳) جہاں احقر نے ”قال شيخنا“ یا ”قال شيخنا العثماني“ تحریر کیا ہے ان سے مراد صاحب ”اعلاء السنن“ علامہ ظفر احمد عثمانی تھانوی (۱۳۹۳ھ) ہیں۔

(۴) فقہ حنفی میں ”مبسوط“ نامی متعدد کتب ہیں جیسے:

- (۱) المبسوط: لمحمد بن الحسن الشيباني (ت ۱۸۹)
 - (۲) المبسوط: لأبي الليث نصر بن محمد السمرقندي (ت ۳۷۵)
 - (۳) المبسوط: لشمس الأئمة عبد العزيز بن أحمد الحلواني (ت ۴۸۸)
 - (۴) المبسوط: لفخر الإسلام علي بن محمد البزدوي (ت ۴۸۲)
 - (۵) المبسوط: لشمس الأئمة محمد بن أحمد السرخسي (ت ۴۸۳)
 - (۶) المبسوط: لشيخ الإسلام خواهر زاده محمد بن الحسين البخاري (ت ۴۸۳)
 - (۷) المبسوط: لصدر الإسلام محمد بن محمد البزدوي (ت ۴۹۳)
 - (۸) المبسوط: للسيد أبي شجاع محمد بن أحمد السمرقندي (ت قبل ۵۰۰)
- اہل علم کے ہاں ان میں سے پہلی ”الاصل“ دوسری ”مبسوط السمرقندی“ تیسری ”مبسوط الحلواني“ چوتھی ”مبسوط البردوي“ پانچویں ”مبسوط السرخسي“ چھٹی ”مبسوط خواہر زادہ“ ساتویں ”مبسوط صدر الاسلام“ اور آخری ”مبسوط السيد“ کے نام سے معروف ہے۔

فقہ حنفی کی کتب میں جہاں مطلق ”المبسوط“ مذکور ہوتا ہے تو اس سے اول الذکر یعنی امام محمد کی مبسوط (الاصل) مراد ہوتی ہے۔ مگر کتاب ہذا میں جہاں میں نے ”المبسوط“ کو مطلق ذکر کیا ہے اس سے امام سرخسی کی مبسوط مراد ہے۔ جیسا کہ شارحین ہدایہ کا بھی یہی طرز ہے کہ ان کے ہاں عند الاطلاق ”مبسوط“ سے مبسوط السرخسی مراد ہوتی ہے۔ ولا مناقشة فی الاصطلاح

- (۵) اصول فقہ کے ”مادہ“ میں مذاہب اربعہ میں سے مختلف مصنفین نے ”الاشباه والنظائر“ کے عنوان سے کتب تصنیف کی ہیں جیسے تاج الدین سبکی (ت ۷۷۱ھ) جلال الدین سیوطی (ت ۹۱۱ھ) اور ابن نجیم مصری (ت ۹۷۰ھ) کی الاشباہ والنظائر۔ بہر حال میں نے جہاں مطلق ”الاشباہ والنظائر“ لکھا ہے وہاں ابن نجیم مصری حنفی کی کتاب مذکور مراد ہے۔
- (۶) فقہ حنفی کے معروف متین ”نقايہ“ کی متعدد شروح لکھی گئی ہیں جیسے جامع الرموز للفتاویٰ (۹۶۲ھ) شرح النقایہ لفخر الدین (بعد ۸۵۱ھ) اور شرح النقایہ لملا علی القاری (۱۰۱۳ھ)۔ کتاب ہذا میں جہاں مطلق شرح النقایہ مکتوب

ہو اس سے آخر الذکر یعنی ملا علی قاری کی شرح مراد ہوگی۔

(۷) حواشی میں جہاں کسی بات کے حوالہ میں ایک سے زائد کتب کے اسامی مذکور ہیں تو اس کا مطلب یہ ہے کہ مذکورہ بالا مضمون ان محولہ تمام کتب میں موجود ہے اگرچہ کہیں ایسا بھی ہوا ہے کہ وہ مضمون ان میں سے بعض کتب میں قدرے اختصار کے ساتھ ہے مگر نفس مضمون، کتاب مذکور میں موجود ضرور ہے تاہم واضح رہے کہ ایسا تقریباً کم ہوا ہے عموماً ان محولہ جمیع کتب میں مکمل طور پر موجود ہے اور اگر ان کتب محولہ سے مجموعی طور پر میں نے مذکورہ مضمون اخذ کیا ہے تو ان کتب کا حوالہ تحریر کرنے سے قبل عموماً ”انظر له“ یا ”انظر له مجموعة مايلي“ یا ”مستفاد ممايلي“ جیسے الفاظ ذکر کر دیے ہیں اگرچہ اس آخری تعبیر (یعنی استفاد ممايلي / لیلیک) کو بعض ان مقامات پر بھی استعمال کیا ہے جہاں کتب محولہ سے ان کی عبارات و اسلوب کا پابند ہوئے بغیر، ان کے فقط ما حاصل کو ذکر کیا ہے۔

اور اگر کہیں اس مضمون میں محولہ کتب کے مضمون و عبارات سے زائد کوئی بات توضیحاً، تسہیلاً، یا ضرورتاً، بندہ نے اپنی طرف سے ذکر کی ہے تو اس کی طرف اشارہ کرنے کیلئے الفاظ مذکورہ کے آگے قوسین یا خطین کے مابین ”بتسہیل“ یا ”بإضافة يسيرة“ جیسے الفاظ کا اضافہ کر دیا ہے۔

اور ”ماخوذ ممايلي“ جہاں مرقوم ہے تو اس کا مطلب یہ ہے کہ کتب ذیل سے مرکزی خیال لے کر اسے (طلبہ کیلئے) ”اقرّب الی الفہم“ (کرنے کی غرض سے) عربی محاورات و عمومی بیان کے پیرائے میں ڈھالا گیا ہے۔

(۸) میں نے ترمذی کے متن ”تنویر الابصار“، ہکشی کی اس پر شرح ”الدر المختار“ اور ابن عابدین شامی کا اس پر حاشیہ ”رد المختار“ ان تینوں سے استفادہ کیلئے وہ نسخہ استعمال کیا ہے جو ہمارے ہاں پاکستان کے دیار الافقاء میں ”فتاویٰ شامیہ“ کے عنوان سے معروف و متداول ہے جس میں یہ تینوں مصنفات بایں طور ایک ساتھ مطبوعہ ہیں کہ اوپر والے حصہ میں ہلالین کے اندر متن کی عبارت مرقوم ہے پھر اس کے مابین شرح کی عبارت تحریر کی گئی ہے۔ اس کے بعد نیچے خط فاصل کھینچ کر ذیل میں حاشیہ (رد المختار) مکتوب ہے (وقد ذكرت اسم مطبعه في فهرس المصادر فليراجع هناك)۔

یہاں قابل ذکر امر یہ ہے کہ میں نے جہاں متن ”تنویر الابصار“ کا حوالہ درج کیا ہے اس سے اسی نسخہ مذکورہ میں مکتوب متن کا صفحہ و جلد مراد ہے۔ اس کیلئے الگ سے کسی مستقل متن ”تنویر الابصار“ کی کتاب سے نہیں دیکھا اسی طرح جو بات صرف ”الدر المختار“ سے نقل کی ہے تو اسکے حوالہ میں بھی مجرد ”الدر المختار“ لکھا ہے۔ یعنی ان کے حوالہ جات میں ”تنویر الابصار مع رد المختار“ یا ”الدر المختار مع رد المختار“ نہیں لکھا اگرچہ یہ دونوں اصل تو ”رد المختار“ کے ساتھ ہی مطبوعہ ہیں اور حوالہ دینے میں اہل فن کے ہاں اصول اور طریقہ کار بھی یہی ہے کہ اس موقع پر ان کتب کے ساتھ حوالہ میں مع رد المختار کے لفظ کا بھی اضافہ کیا جائے کما لا یخفی علی اہل التصنيف۔

بایں ہمہ بندہ نے مذکورہ بالا منفرد اسلوب صرف اس لئے اختیار کیا ہے تاکہ قاری کو معلوم ہو جائے کہ مضمون مذکور جس کام میں نے حوالہ دیا ہے۔ صرف ”تنویر الابصار“ یا صرف ”الدر المختار“ کی عبارت ہے البتہ بعض مواضع پر ان دونوں کی

عبارات کو اکٹھا لینے کے بعد آخر میں حوالہ کے دوران صرف ”الدر المختار“ پر بھی اکتفا کیا ہے اسی طرح جہاں صرف حاشیہ سے کلام اخذ کیا ہے وہاں محض ”رد المحتار“ ہی درج کیا ہے۔ تاہم جہاں ”الدر المختار“ کے ساتھ ”رد المحتار“ کی عبارت لی ہے وہاں دونوں کے امتزاج سے حوالہ نقل کیا ہے یعنی ”الدر المختار مع رد المحتار“۔

الغرض جب حوالہ جات کے اندر کہیں ”الدر المختار مع رد المحتار“ مسطور ہو تو اس کا مطلب یہ ہوگا کہ بوقت مراجعت الدر المختار اور اسکے ساتھ اس متعلقہ مقام پر رد المحتار میں علامہ شامی کا کلام بھی ملاحظہ فرمائیں ان دونوں کا مجموعہ میرے مدعا پر شاہد ہے۔

اسی طرح ان تمام متون کا حال ہے جو اپنی شروع کے ساتھ مطبوعہ ہیں کہ بندہ نے اصطلاح بالا کے تحت ان متون کا حوالہ بھی ان کی شروع و حاشی سے مجرد کر کے تحریر کیا ہے تاکہ تا آخر غرض مذکورہ کی پاسداری برقرار رہے چنانچہ قبیل ہذا کی حوالہ کتب کی طرف مراجعت کیلئے مذکورہ اسلوب و اصطلاح خاص کو ملحوظ خاطر رکھا جائے تاکہ استفادہ اسہل اور مقصود تک پہنچنا ایسر ہو۔ و أقول عن هذا كله: لا يخفى أنه لا مناقشة في الاصطلاح.

”قلت“ اور ”يقول العبد الضعيف عفا الله عنه“ والى مباحث ومواضع

جہاں کہیں کسی بات کی توضیح یا کوئی مقال و بحث احقر نے اپنی فہم و تحقیق سے لکھی ہے وہاں اس سے قبل ”قلت“ یا ”يقول العبد الضعيف عفا الله عنه“ لا کر اس کی نشاندہی کر دی ہے۔ کسی لا یشتبہ الأمر علی القاری و مع ذلك هذا العبد مجمم الأخطاء ومنبع الخطايا وصفر اليد في العلم مع العمل فأننى له التحقيق . تاہم جب اس عبد ضعیف نے کسی تنقیح و توضیح وغیرہ کو درج کرنا مناسب حال و موافق مقال سمجھا تو اس کو سپرد قلم کر دیا مگر چونکہ یہ کمزور بندہ اپنے اوپر اعتماد کو خطرے اور ہلاکت سے کمتر نہیں گردانتا تھا اسلئے ان میں سے مقامات مہمہ کو کتاب کا جزو بنانے سے قبل متقن و متفہن حضرات و مشائخ کو دکھلایا پھر ان کی تصویب و ترمیم کے بعد انھیں باقی رکھا۔ اس دوران ایسا بھی ہوا کہ کوئی بحث محنت شاقہ کے ساتھ بسیار کتب کے مطالعہ سے استخراج کر کے لکھی مگر ان حضرات کی رائے اس کے موافق نہ ہوئی اس لئے اسے ختم کر دیا۔

اگرچہ مشقت جھیل کر کچھ لکھے جانے کے بعد اس کو محو کرنا طبیعت پر گراں گزرتا ہے مگر درحقیقت اکابر کی رائے اور توجہات ہی ہماری ترقی کا زینہ ہیں چنانچہ بلا جیل و حجت اس بحث و مقال کو حذف کر دیا۔ فجعلنا الله تعالى ممن اتبع سبيل المؤمنين

دورانِ تالیف حضرات اکابر کی سرپرستی اور ان سے مشاورت و رہنمائی

یہ کام دراصل حضرت اقدس، فقیہ نافع، ولی کامل، مفتی جلیل، حضرت مفتی عبدالمنان صاحب دامت برکاتہم و عمت

فیوضہم) نائب مفتی جامعہ دارالعلوم کراچی) کی زیر سرپرستی شروع ہوا اور انہی کی رہنمائی میں چلتا رہا بالخصوص قول مفتی بہ کا متدل ذکر کرنا محض انہی کے امر و ایما پر شروع کیا گیا۔ کما تقدم ذکرہ فی أول المقدمة۔

اس دوران میں انکے مشفقانہ رویہ اور حسن خلق کی بدولت بہت مستفید ہوا کہ اس سلسلے میں انہوں نے میرے ساتھ خصوصی و انتہائی شفقت والا معاملہ فرمایا حتیٰ کہ ایک موقع پر اپنے گھر میں مجھے اپنے ساتھ بٹھا کر مہمان نوازی کی اور پھر مسودہ کو بنظر غور دیکھا۔ اس کے علاوہ بذریعہ فون اور خط و کتابت آخر کتاب تک انکی مسلسل رہنمائی جاری رہی۔ فجزاھم اللہ عزوجل بما یلیق بشانہ سبحانہ و تعالیٰ عنی وعن جمیع المسلمین۔

تاہم اس دوران میں نے یہ مناسب سمجھا کہ پاکستان کے دیگر اکابر و فقہاء کرام دامت برکاتہم و زید مجدہم و عمت فیوضہم کو بھی یہ کام دکھلا دوں تاکہ ان حضرات کے علم و فقہت کی خیر و برکات انہیں جمع کی جاسکیں کہ ہمارے اکابر میں سے ہر ایک اپنی جگہ پر علم کا بحر زخار ہے۔ چنانچہ اس غرض کے لئے کتاب ہذا کی تالیف کے دوران مختلف اوقات میں پاکستان کے بعض معروف دیارالافتاء کے مفتیان عظام دامت برکاتہم کی خدمت میں حاضر ہو کر اپنے بعض مسودہ کو ان کی خدمت میں استر شاد و راہنمائی کی غرض سے پیش کیا ان حضرات نے مشاغل کثیرہ کے باوجود اس ناکارہ پر انتہائی شفقت فرماتے ہوئے مختلف مقامات کو بنظر اصلاح دیکھا۔ اور بفضلہ تعالیٰ اس ادنیٰ طالب علم کی حوصلہ افزائی فرمائی اور ان مقامات پر اصلاح و ترمیمات بھی فرمائیں جن پر عمل درآمد کر دیا گیا۔ ان حضرات کی اس طرح تائیدات سے مجھے کافی تسلی ملی اور مزید کام اسی جہد مسلسل کے ساتھ جاری رکھنے کی ہمت افزائی ہوئی۔ اللہ تعالیٰ ان حضرات کو اپنے خزانہ غیر متناہیہ سے اجر عظیم سے سرفراز فرمائے۔ امر مذکور کیلئے بندہ جن حضرات اکابر کی خدمت میں حاضر ہوسکا ان کا تذکرہ درج ذیل ہے:

حضرت مفتی عبدالمجید دین پوری صاحب دامت برکاتہم العالیہ (رئیس دارالافتاء جلد۱: علوم الاسلامیہ بخاری ناؤن کراچی)

حضرت مفتی انعام الحق قاسمی صاحب دامت برکاتہم العالیہ (نائب دارالافتاء جامعہ العلوم الاسلامیہ بخاری ناؤن کراچی)

حضرت مفتی حامد حسن صاحب دامت برکاتہم العالیہ (رئیس دارالافتاء جامعہ دارالعلوم حمید گاہ کبیر والا خانیوال)

حضرت مفتی عبدالحکیم صاحب دامت برکاتہم العالیہ (نائب مفتی جامعہ خیر المدارس ملتان)

حضرت مفتی ڈاکٹر اعجاز احمد صدیقی صاحب دامت برکاتہم العالیہ (استاذ و نائب مشرف تخصص فی الدعوة والارشاد جامعہ دارالعلوم کراچی)

حضرت مفتی حمید اللہ جان صاحب دامت برکاتہم العالیہ (سابق رئیس دارالافتاء جامعہ اشرفیہ لاہور)

نیز اس کام میں علوم حدیث سے متعلقہ مضامین و مباحث (یعنی احادیث و آثار کے مظان و مراجع تک رسائی اور پھر ان کے رجال و اسانید کی تحقیق وغیرہ) کیلئے بندہ شروع سے آخر تک محقق نابغ، ناقد بارع، علامہ بخاشہ (حضرت اقدس مولانا نورالبشر صاحب دامت برکاتہم العالیہ) واستمرت فیوضہم السائلہ و اطال نطلہ علینا (استاذ الحدیث و علومہ جامعہ فاروقیہ کراچی) کی راہنمائی اور سرپرستی میں کام کرتا رہا اس دوران انھوں نے میرے ساتھ غیر معمولی شفقت و ہمدردی والا معاملہ فرمایا۔ ایک مرتبہ میں اسی کام کے سلسلہ میں ان کے پاس حاضر خدمت ہوا وہ سخت علیل تھے اس کے باوجود وہ رات گئے تک

میرے اس کام کی خاطر بیٹھے رہے اللہ تعالیٰ ان کو اپنی شایان شان بہت بہت جزائے لاتنا ہی عطا فرمائے کہ اس کام کے ضمن میں علوم حدیث کی مباحث میں اپنے ظرف کے موافق میں ان سے بہت مستفید ہوا کہ حاضری کے علاوہ بذریعہ فون بھی وہ از راہ شفقت میری راہنمائی فرماتے رہے۔ اللہ تعالیٰ ان کے فیض کو جاری و ساری رکھے اور انہیں دارین میں عافیت و فلاح کے درجات عالیہ نصیب فرمائے۔ (آمین)

اس کے ساتھ گا ہے بگا ہے میں نے اس علوم حدیث والے کام میں عالم محقق حضرت مولانا محمد سلمان حسن صاحب دامت برکاتہم العالیہ (تلمیذ رشید محدث و محقق و ناقد فضیلۃ الشیخ نور الدین عمر ثامی حفظہ اللہ تعالیٰ و استاذ الحدیث و التفسیر جامعہ ابن عباس کراچی) کے ساتھ بھی مشاورت و رہنمائی کا سلسلہ قائم کیے رکھا اور ان کی آراء و تجاویز کو جامہ عمل پہنا تا رہا۔ فجزاء اللہ تعالیٰ عنی أحسن الجزاء۔

سفر تالیف اور اسکی دشواریاں

بندہ کیلئے تالیف ہذا کا سفر ایک پر خار وادی کو عبور اور دشوار گزر اگھائی کو سر کرنے کے مترادف تھا کہ اول تو خود یہ عنوان جس کا انتخاب کیا تھا ایک علمی و تحقیقی کام ہونے کی بدولت مشکلات کا سرچشمہ تھا پھر علمی میدان میں میری تہی دامن اور بے مانگی نے ان مشکلات کو دو چند کر دیا۔ اس سلسلہ میں میرا کریم اللہ ہی جانتا ہے کہ مجھے کس قدر دماغ سوزی، عرق ریزی، جاں گدازی، اور شب بیداری کا سامنا ہوا۔

بسا اوقات جب کبھی قول مفتی بہ کی تعیین و تخریج اور مترادف یہ کہ قرآن و حدیث وغیرہ سے دلائل کی جستجو و تلاش میں انتہائی طویل ممارست و شدید مشقت اور بیسیوں کتابوں کے مطالعہ کے بعد بھی کوئی منفع مضمون حاصل نہ ہوتا تو بہت پریشانی اور کلفت کا سامنا ہوتا پھر مزید کتب کی طرف مراجعت کرتا اور انتہائی یکسوئی کے ساتھ بند کمرے میں ان کتب میں مضامین مذکورہ کو کھنگالنے میں گم رہتا تب جا کر کہیں بفضلہ تعالیٰ اضطراب رفع ہوتا اور بکھرے مسائل و مباحث میں سے نکھر امواد ہاتھ آتا اور مقصود تک رسائی حاصل ہوتی کبھی کبھار اس نوع کی الجھنیں اور مشقتیں استمرار پکڑ جاتیں چنانچہ چند ایک بار تو ان دشواریوں کے باعث اسے ترک کر دینے کا وسوسہ بھی دل میں اٹھا کہ بس جتنا کام ہو گیا ہے اسکو طبع کر ادیتا ہوں مگر اس دوران جب رب کریم نے محض اپنے فضل و احسان سے سفر حرمین شریفین کی توفیق بخشی اور وہاں پہنچ کر بیت اللہ شریف کے دروازے کے بالکل قریب بیٹھ کر اسی سے متعلقہ کچھ تحریر لکھی اور اسکی تکمیل کی دعا کی بس اس دن سے اللہ جل شانہ نے ہمت بندہ کوادی اور اس مبارک جگہ کی دعا کا اثر ظاہر ہونا شروع ہو گیا۔

واپسی آ کر میں جہاں کہیں کسی مسئلہ میں اکتا تو اندر سے ایک غیر محسوس آواز آتی کہ اللہ تعالیٰ اسکو ضرور پورا کرائے گا وہ قدر دان ہے جو اس کے گھر آ جائے وہ اسکو خالی ہاتھ نہیں لوٹاتا۔ ہاں! پھر میں نے اپنی آنکھوں سے اس کے پاک گھر کی برکات دیکھیں کہ پھر کسی دشوار ترین گھائی میں بھی اتنا وقت صرف نہیں ہوا اور قلم نہیں رکا جتنا پہلے اس سے کم دشوار جگہ پر اس

سے زیادہ دیر کیلئے رک جاتا تھا۔

پھر وہ دن بھی آیا جس دن رب کریم جل وعلا نے اپنے احسان کا اتمام فرمایا اور یہ کتاب پایہ تکمیل کو پہنچی جواب آپ کے ہاتھوں میں ہے یہ محض اس رب کا احسان اور اس پاک گھر کی برکات کا مظہر ہے۔ اللہ تعالیٰ سے اپنے فضل و کرم سے مقبولیت عامہ و تامہ عطا فرما کر اس عبد ضعیف کیلئے وحشت قبر کا انیس اور اپنی ذات عالی کی رضا کا موجب بنائے۔ (آمین)

(۲) سفر ہذا کا راہی تین برس کی مسافت قطع کر کے منزل پر پہنچا ہے اسکی ایک وجہ تو وہی ہے جو ماقبل میں گزری کہ ایک تو کام علمی سطح کا تھا جو وقت طلب تھا اور اوپر سے میری بے مائیگی اور کم علمی بھی عارض آتی رہی۔

نیز عموماً ایک ایک مسئلہ پر کئی کئی ایام صرف ہو جاتے اور بعض مقامات کی تنقیح و تحقیق میں تو بیش تر روز خرچ ہوئے بلکہ ایسا بھی ہوا کہ بسا اوقات ایک ایک سطر کیلئے بھی کثیر وقت صرف ہو اور صرف ایک سطر کی خاطر کتب خانوں کی راہ لینی پڑی کیونکہ احقر کوئی بات بغیر تحقیق و بلا مستند حوالہ کے نہیں لکھنا چاہتا تھا۔

اس کے علاوہ بندہ چونکہ ایک مدرس ہے اور مدرس کے بنیادی فرائض میں سے امور مدرسہ (اسباق کا مطالعہ و تدریس اور دیگر ذمہ داریاں وغیرہ) کی ترجیح ہوتی ہے اس لئے یہ امر بھی کچھ تاخیر و تاخیر کا باعث ہوا کہ امور مدرسہ سے باقی بچ جانے والے اوقات کو محفوظ کر کے اسکی تالیف میں صرف کرتا تھا۔ بہر حال اللہ تعالیٰ کے فضل و کرم سے بالآخر منزل کا مژدہ بھی ہاتھ آیا۔ فلله الحمد کما هو یلیق بہ۔

(۳) کتاب ہذا کی تالیف کے دوران پیش آمدہ الجھنوں کی جہات عدیدہ میں سے ایک جہت یہ بھی تھی کہ مختصر القدوری میں مذکور مسئلہ مجھے دیگر کتب کی اسی کتاب، باب، یا فصل وغیرہ کو کھنگال لینے کے باوجود نہ ملتا اور بسیار تلاش کے بعد معلوم ہوتا کہ ان مصنفین نے اس مسئلہ کو کسی دوسرے باب میں ذکر کیا ہوا ہے۔

مثلاً ”الصلوة فی السفینة“ والا مسئلہ امام قدوری علیہ الرحمۃ نے ”باب صلاة المسافرين“ کے آخر میں ذکر کیا ہے جبکہ اس کو دیگر کتب میں مختلف ابواب میں درج کیا ہے مثلاً ”صلوة المريض“ ”استقبال القبلة“ ”القیام (ای فی الصلوة)“ ”المبحث فی الصلوة علی الدابة“ وغیرہ عناوین کے تحت مختلف کتب میں مجھے یہ مسئلہ ملا۔

اسی طرح امام قدوری نے ”اختلاف الزوجین فی قدر المهر“ والا مسئلہ ”کتاب الدعوی“ کے آخر میں ذکر کیا ہے۔ جبکہ بعض دیگر مصنفین نے اس کو ”کتاب النکاح“ میں درج کیا ہے۔ کما تری فی المبسوط للسرخسی

(۴۸۳ھ) و بدائع الصنائع للکاسانی (۵۸۷ھ) و شرح الوقایہ لعبد اللہ بن مسعود (۷۴۷ھ)

(۴) کبھی یہ صورت بھی پیش آتی تھی کہ مسئلہ کی تلاش کے لئے کتب نبی کے دوران میں نے ایک معتبر کتاب

لیکراس میں تلاش کرنا شروع کیا۔ یہاں تک کہ ڈھونڈتے ڈھونڈتے اس کتاب کا وہ متعلقہ باب ختم ہو گیا جو صفحات عدیدہ پر مشتمل تھا مگر وجدان مسئلہ میں کامیابی نہ ہو سکی اور بعض دفعہ اس خیال سے دو دو بار اس باب کا مکمل مطالعہ کر ڈالا کہ کتاب ہذا کے

معتبر و متداول ہونے کے سبب مذکورہ مسئلہ اس میں ضرور موجود ہوگا مگر میری نظر میں نہ آسکا ہوگا جبکہ بار بار بالغور بالاستیعاب مطالعہ کرنے سے معلوم ہوتا کہ مصنف رحمۃ اللہ علیہ نے دراصل زیر بحث مسئلہ اپنی کتاب ہذا میں درج ہی نہیں کیا۔

اس طرح تھکان کے ساتھ ساتھ وقت کا ایک معتد بہ حصہ بھی صرف ہو جاتا اور مسئلہ بھی نہ ملتا البتہ ضمن میں بعض دیگر فوائد ہاتھ آ جاتے مثلاً اس طرح بالاستیعاب بالغور مطالعہ سے اس کتاب کا منہج و اسلوب سمجھ میں آ جاتا، غیر مظان میں مذکور مسئلہ سامنے آ جاتا جسے میں بعض دفعہ اپنی بیاض میں نقل کر لیتا اس کے علاوہ چلتے چلتے کچھ اہم مسائل پر بھی نظر پڑ جاتی جو فی نفس الوقت تو کارآمد محسوس نہ ہوتے مگر بعد میں اپنے موقع پر بہت مفید ثابت ہوتے وغیرہ وغیرہ۔

طلبہ کرام کے لئے کتاب ہذا سے جہات استفادہ

”مختصر القدوری“، ”الہدایہ“ اور ”تخصیص فی الفقہ“ کے طلبہ کتاب ہذا سے مختلف جہات و انواع سے استفادہ کر

سکتے ہیں:

(۱) طلبہ قدوری کے لئے جہات استفادہ

(۱) مفتی بقول سے آگاہی:- اس جہت سے استفادہ تو بالکل ظاہر ہے کہ کتاب کا اصل مقصود اور موضوع و عنوان ہی یہی ہے (۲) فہم کتاب:- یہ کتاب مسائل مذکورہ میں من وجہ قدوری کی شرح بھی ہے کیونکہ جو مسائل اس میں مذکور ہیں ان تمام مسائل میں چونکہ ہر مسئلہ کی دلیل بھی مذکور ہے اس لئے اس کی روشنی میں قدوری کے مسائل کو سمجھنا آسان ہو جائیگا اور بعض مقامات پر مسئلہ کی تفہیم ہی علت و دلیل کے بیان پر منحصر ہوتی ہے ایسے مواضع پر چونکہ دلیل یہاں سے آسانی مل جائیگی اسلئے مسئلہ علی وجہ الاہم راسخ الفہم ہو جائیگا۔ بالخصوص بیوع و معاملات کے وہ مسائل جن میں دلیل کوئی فقہ کا اصول یا از روئے عقل ہوتی ہے۔ ان میں یہ جہت بہت مفید و کارگر ثابت ہوگی کیونکہ ایسے مواضع پر میں نے اس اصول و دلیل کو آسان سے آسان الفاظ میں سمجھانے کی کوشش کی ہے۔ اللہ کرے یہ کوشش طلبہ کے حق میں نافع و باعثِ رسوخ ثابت ہو۔

(۳) توضیح المہمات:- مسائل مذکورہ میں سے بعض مسائل میں نفس مسئلہ کی عبارت مبہم ہے اور قابل توضیح ہے چنانچہ جہاں خود اصل مسئلہ ہی قدرے دقیق اور دشوار تھا تو اول وہاں میں نے ”توضیح المسئلہ“ یا ”توضیح المقام“ کا عنوان دے کر اسکی توضیح اور تسہیل کی ہے۔ قول راجح کی تعیین اور اس کے مستدل و مخرج کا کام اسکے بعد کیا ہے۔

(۲) طلبہ ہدایہ کیلئے جہات استفادہ

چونکہ جامع صغیر کی طرح مختصر القدوری بھی ہدایہ کے متن کا حصہ ہے بلکہ معظم حصہ ہے اس لئے ہدایہ کے طلبہ بھی کتاب ہذا سے متعدد جہات سے استفادہ کر سکتے ہیں جیسا کہ ذیل میں اس کا کچھ تذکرہ آ رہا ہے:

(۱) مفتی بہ قول کی پہچان :- قدوری کے یہی بیشتر مسائل ہدایہ میں بھی موجود ہیں لہذا ہدایہ پڑھنے کے دوران کتاب ہذا کے ذریعے مفتی بہ اقوال معلوم کیے جاسکتے ہیں۔ و هذه فائدة جلیلة مهمة لهم

(۲) دلیل مسئلہ کی فہم مع اضافۃ القیود والاصول :- کئی مقامات پر ”قول مفتی بہ کا مستدل“ ہدایہ سے بھی لیا گیا ہے اور چونکہ مستدل یہاں اردو میں مذکور ہوتا ہے اس لئے ہدایہ کے طلبہ کو ہدایہ میں اس مذکورہ دلیل کے سمجھنے میں سہولت ہوگی۔ کیونکہ میں نے حتی الوسع اس (دلیل ہدایہ) کو سہل کر کے سلیس انداز میں بیان کرنے کی کوشش کی ہے حتیٰ کہ اگر اس دوران کسی ضروری قید یا بنیادی اصول کی ضرورت پڑی ہے جس پر دلیل منحصر تھی یا وہ اس دلیل کو سمجھانے میں مدد و معاون ثابت ہو سکتی تھی تو اس کو بھی ذکر کر دیا ہے تاکہ طلبہ سہولت دلیل سمجھ سکیں۔

(۳) تنوع دلیل :- مسئلہ کی عقلی دلیل بیان کرنے کے دوران اگر کسی مصنف نے صاحب ہدایہ کی دلیل کے علاوہ کوئی اور آسان دلیل ذکر کی ہے تو اس کو بھی یہاں ذکر کر دیا ہے۔ اس سے نفس مسئلہ آسانی سے سمجھ میں آ جائیگا یا اس مصنف نے اسی دلیل ہدایہ کو دوسرے آسان الفاظ میں ذکر کیا ہے۔ تو ایسے مواضع پر میں نے آسان الفاظ میں بیان کر دیا اس دلیل کو (ما حوالہ کتاب) درج کر دیا ہے۔ اس سے ہدایہ کے طلبہ کو یہ فائدہ ہوگا کہ ہدایہ میں مذکور مسئلہ و دلیل اسکی مدد سے آسانی سمجھ میں آجائیں گے۔

(۴) ”توضیح المہمات و تسہیل المقامات“ :- ماقبل میں جس طرح گزرا کہ قدوری کے بعض مسائل کی عبارات مبہم تھیں یا اسی طرح کسی مقام پر کوئی مسئلہ پیچیدہ و دشوار طرز پر مرقوم تھا تو ان میں ”توضیح المسئلہ“ یا ”توضیح المقام“ کے عنوان سے مہمات و مغلطات کو رفع کر کے نفس مسئلہ کو واضح، منطقی اور سہل کر دیا ہے۔

چنانچہ اس جہت کی مکمل افادیت قدوری کے طلبہ کی طرح طلبہ ہدایہ کے حق میں بھی برقرار ہے کیونکہ مختصر القدوری کا جب ایسا کوئی مبہم و غیر منطقی مسئلہ ہدایہ میں بھی مذکور ہوگا تو یہ توضیحات و تسہیلات ان طلبہ کیلئے بھی یکساں مفید ہو کر مسئلہ کی گہرائی تک پہنچنے اور اس کو جمع پہلوؤں سے سمجھنے میں معاون ثابت ہوگی۔

(۳) طلبہ تخصص فی الفقہ کیلئے جہات استفادہ

(۱) تخریج فتویٰ میں سہولت :- کتاب ہذا میں مسائل واردہ میں سے اگر کوئی مسئلہ تخصص کے پاس بصورت استفادہ آجائے تو اس مسئلہ میں لائق فتویٰ قول کی تصریح و تخریج ذکر کرنے میں سہولت ہو جائیگی۔

(۲) کتب فتاویٰ کے مصادر کی معرفت :-

چونکہ زیر نظر کتاب میں کثیر تعداد میں فتاویٰ کی کتب سے استخراج و استفادہ کیا گیا ہے، ہر مسئلہ کے ساتھ موقع کی مناسبت سے جا بجا حواشی میں مذکور ہیں تو اس کے بالعمق مطالعہ سے ان مصادر و مراجع سے بھی آگاہی ہو جائیگی۔

(۳) اصول افتاء کا اجراء :- جن مسائل میں احقر کو فتویٰ کی تصحیح صریح نہیں ملی وہاں مذہب حنفی میں افتاء کیلئے وضع شدہ معتبر و

مستند اصولوں کی روشنی میں فتویٰ والا قول درج کیا ہے اور ساتھ ساتھ قوسین کے اندر ان اصولوں کی (مع اجراء) صراحتہ نشاندہی بھی کر دی ہے جس سے متخصص میں ان اصولوں کو منطبق کرنے اور ان کے ذریعے فتویٰ تلاش کرنے کی صلاحیت و ملکہ راسخ ہوگا۔

(۴) فوائدِ ششی: حُجُب و خود بینی سے اللہ تعالیٰ احقر کی بالخصوص اور تمام مسلمین کی بالعموم حفاظت فرمائے۔ احقر تحدیث بالعمۃ کے طور پر اپنے زعم کے موافق عرض کرتا ہے کہ اگر تخصص فی الفقہ کا کوئی طالب علم کتاب ہذا کا بالاستیعاب و بالغور مطالعہ کرے، بالخصوص حواشی میں مذکورہ تمام مباحث کو بنظر غائر دیکھے تو انشاء اللہ تعالیٰ فقہ و افتاء کے فن میں اسے متعدد فوائد حاصل ہوں گے۔ جیسے:

مسائل کی تنقیح کا طریقہ، مباحث کی تحقیق کا طرز، کتب فقہ و فتاویٰ کے اسلوب و منہج سے آگاہی، تسمیٰ یا متعدد اقوالِ صحیحہ میں سے لائق فتویٰ قول کی ترجیح کے اصول، مسئلہ کی تہہ تک رسائی کے زاویوں کی معرفت، مآخذِ اصلیہ و قدیمہ کی طرف مراجعت کے اسلوب کی شناسائی، تعیینِ تسامحات کا ادراک، ادلہ خصم کے جوابات اور مذہبِ خفی کی تقویت کے زوایا کی شناخت، بعض فقہاء مصنفین کی بعض عاداتِ مخصوصہ سے واقفیت وغیرہ وغیرہ۔

اللهم ان استفاد طالب كما زعمت فهو من فضلک و کرمک و انا فارحمی و اعف عني.
و اعود بک من شر نفسي و من سيئات أعمالي. فاغفر لی و انا عبدک الضعیف الظلوم الجهول و أنت ربنا التواب الرحیم.

امور متفرقه کا بیان

(۱) مختصر القدوری کے جس باب یا کتاب میں کوئی مسئلہ اختلافی یا غیر مفتی بہا نہیں تھا اس باب کو بندہ نے ذکر بھی نہیں کیا۔ مثلاً ”کتاب العتاق“ کے ”باب التدبیر“ اور ”باب الاستیلاء“ میں کوئی ایسا مسئلہ نہیں ہے لہذا ان ابواب کا عنوان ہی نہیں باندھا۔

(۲) بعض مواضع پر کتاب ہذا کے متن میں کسی بات کو تحریر کرنے کے بعد اسکے ماخذ کے حوالہ میں و میں محض اشارہ کو کافی سمجھا ہے مثلاً ”کما صرح به جماعة جلة من فقہائنا“ جیسی عبارت پر اکتفا کیا ہے۔ البتہ اس عبارت پر حاشیہ نمبر لگا کر نیچے حاشیہ میں ان فقہاء عظام کے اسامی مع کتبہم کی وضاحت کر دی ہے۔ جیسے: ”نحو أبی اللیث السمرقندی فی فتاویٰ النوازل“ (ص: ۲۳۸) و الحصکفی فی الدر المننقی (۲: ۲۶۹) و السرخسی فی المبسوط (۷: ۲۴) وغیرہ وغیرہ۔

القول الصواب فی مسائل الكتاب

اس میں قابل ذکر دلائق توضیح امر یہ ہے کہ میں نے ایسے تمام مواقع پر فقہاء کے نام ذکر کرنے میں تقدیم عصری کی ترتیب ملحوظ رکھنے کے بجائے اس کا نام مع الكتاب مقدم کیا ہے جس کی عبارت میرے مذکورہ مدعا پر زیادہ واضح اور اس کا بنیادی ماخذ تھی اسکے بعد دیگر اسماء کی اسی ترتیب پر نقل کیا ہے کہ اقرب الی المدعی کے اعتبار سے تقدیم حاصل رہی۔ اسی طرح تخریج مسئلہ کے اندر عبارات کتب نقل کرنے کا حال ہے نیز حواشی میں ایک ہی مضمون کے حوالہ کے لئے متعدد کتب کے اسماء ذکر کرتے وقت بھی یہی صورت حال مختار رہی ہے۔ کہ ان کتب میں الاہم فالاہم یا الا علی فالاعلیٰ منزلہ کی بجائے مندرجہ بالا نکتہ وغرض کے سبب ترتیب مذکور کو ملحوظ خاطر رکھا گیا ہے تاکہ بوقت مراجعت مذکورہ مضمون تک بیہولت رسائی ہو جائے۔

(۳) تالیف ہذا کے مواد کو محقق و مبرہن کرنے کیلئے احقر نے اس سے متعلقہ کتابوں کو جمع کرنے کی اپنی بساط کے بقدر سعی تمام کی۔ اندرون و بیرون ملک نیز مکتبات اور انٹرنیٹ الغرض تمام ذرائع کو بروئے کار لاتے ہوئے کتب اکٹھی کیں جن پر ایک خطیر رقم صرف ہوئی ان میں سے بعض انتہائی حقین کے بعد حاصل ہوئیں نیز اگر کوئی کتاب اس وقت بازار میں نایاب ہو چکی تھی مگر کسی مدرسہ کے کتب خانہ میں موجود تھی تو اسکو فوٹو اسٹیٹ کروایا اور کچھ کتب محض زمانہ تالیف تک کیلئے بعض احباب سے مستعار لیں۔

اور چند کتب انتہائی نیک و دو کے باوجود بھی اب تک نہیں مل سکیں جیسے اسجبابی کی ”زاد الفقہاء“ خصائص کی ”الأوقاف“ برہان الدین کی ”تتمۃ الفتاویٰ“ اور بالخصوص صاحب ہدایہ کی کتاب الحج سے آگے ”کتاب التعلیص و المزید“ جس کی میں شدت سے ضرورت محسوس کرتا رہا (کیونکہ کتاب الطہارۃ سے کتاب الحج تک پاکستان میں ادارۃ القرآن والعلوم الاسلامیہ کراچی سے دو جلدوں میں اعلیٰ کاغذ کے اندر ڈاکٹر محمد امین مکی حفظہ اللہ تعالیٰ کی تحقیق و تعلیق کے ساتھ طبع ہو چکی ہے)۔ اسی طرح ابن ملک کی شرح ”مجمع البحرین“ کی مکمل کتاب (کیونکہ متن کے اہم مقامات سے متعلقہ اس کے بعض اقتباسات تو خود متن ”مجمع البحرین“ مطبوعہ از مکتبہ اسلامیہ کوئٹہ تحقیق الیاس قبلاں، کے حاشیہ پر درج ہیں جن سے احقر نے استفادہ بھی کیا ہے اور ”علی ہامش مجمع البحرین“ کی وضاحت کے ساتھ اس کا حوالہ بھی دیا ہے۔ وغیرہ

چنانچہ اگر کوئی صاحب کتب بالا میں سے کسی کتاب کی تحصیل پر مطلع ہو تو احقر کو بھی ازراہ کرم اطلاع کر دے۔ فخر اہ اللہ تعالیٰ خیر الجزاء۔

اس کے علاوہ خود بھی جا کر لائبریریوں کی کتب سے استفادہ کیا جن میں سے بیشتر افادہ کے اعتبار سے مدینہ طیبہ و ادب اللہ شرفا کی مسجد نبوی کی وسیع و عریض اور جامعہ و ازالعلوم کراچی کی فران لائبریری یاں سرفہرست ہیں۔ اس سب سے مقصود یہ تھا کہ اس کام کو جادہ تحقیق سے مستند ذالیوں پر استوار کر کے پایہ تکمیل تک پہنچایا جائے تاکہ اس کی افادیت زندہ جاوید رہے اللہم ربنا! لا مانع لما اعطیت فتقبلہ بمجرد فضلک و العبد عبد ضعیف۔

(۴) حواشی میں بعض ان مصنفین کی کتب سے بھی حوالہ درج ہے جو ائمہ اربعہ رحمہم اللہ تعالیٰ میں سے کسی کے مقلد نہیں بلکہ بعض شاید تقلید شخصی کے ہی قائل نہ ہوں تو واضح رہے کہ وہاں مضمون مذکورہ اصالتہ کسی اور کتاب سے ماخوذ ہے جس کا حوالہ بھی وہیں درج ہے اور یہ کتاب تبعا و ضمناً مذکور ہے۔ تاہم اگر کہیں محض اسی کتاب پر ہی اکتفا کیا گیا ہو تو پھر اس سے وہ مضمون اخذ کیا گیا ہے جو ہمارا مؤید اور ہمارے حق میں مفید ہے۔ جیسا کہ علامہ عثمانی رحمہ اللہ تعالیٰ نے ”اعلاء“ میں اپنے مدعا کو ثابت کرنے کیلئے متعدد و بیشتر مواضع پر فقط ابن حزم کی ”مختلی“ اور شوکانی کی ”نیل الاوطار“ وغیرہ سے مضمون لے کر اس کے حوالہ پر اکتفا کیا ہے۔ کما هو ظاهر ولا یحتاج الی ذکر صفحه له، لشیوعه فی عدة مواضع۔

حرفِ سپاس

(۱) بنیادی طور پر تو میں اپنے والدین کریمین مرحومین کا شکر گزار ہوں کہ انھوں نے تاحیات میرے لئے لقمہ حلال کا انتظام کیا اللہ تعالیٰ انھیں جوار رحمت میں جگہ عطا فرمائے اس کے ساتھ ساتھ اپنے بڑے بھائی محترم جناب محمد رفیق صدیقی صاحب (اللہ تعالیٰ تادیران کا سایہ عاطفت ہم پر قائم رکھے اور انھیں دارین میں سرخرو فرمائے) کا ممنون ہوں جنہوں نے فکر معاش سے مجھے آزاد کر کے تحصیل علم کیلئے وقف کیے رکھا بلکہ تاروز حاضران کی شفقتیں قائم ہیں۔ فجزاہ اللہ تعالیٰ خیر الجزاء۔

اس کے علاوہ اپنے سلسلہ طالب علمی کی پہلی کتاب (تیسیر المبتدی) سے لیکر آخری کتاب (الرفع والتکمیل فی البحر والتعدیل، للکنوی ۱۳۰۴ھ) تک کے اپنے تمام مبتدی و منتہی اساتذہ کرام زید مجدہم و دام علاہم کا ممنون و شاکر ہوں کہ جو کچھ حرف شناسی کی دولت حاصل ہے یہ سب انہی کی محنتوں و شفقتوں کا ثمرہ ہے۔ اللہ تعالیٰ ان حضرات کو دارین کی فلاح سے سرفراز فرمائے اور اپنے خزانوں سے اس کا بہترین بدلہ عطا فرمائے۔ آمین۔

(۲) میں سویداء القلب سے پاکستان کے کبار مشائخ میں شمار ہونے والے اپنے ان تمام محسنین و مشفقین کا انتہائی شکر گزار ہوں جنہوں نے اپنی گونا گوں مصروفیات اور بجوم مشاغل کے باوجود اس نا اہل کی ادنیٰ کتاب پر نظر فرمائی اور تقاریظ لکھ کر اس پر احسان فرمایا۔

سچ ہے کہ اکابر، اکابر ہوتے ہیں جو اپنے علمی مشاغل اور دیگر انہماکات دیدیہ کے باوجود ہم صغار کو بھی اس میں سے وقت نکال کر دیتے ہیں۔ یہ وہ چیز ہے جو اصغر کیلئے شجیع کا کام دیتی ہے اور ساتھ ہی ان حضرات مشائخ کی شفقت اور تواضع کی آئینہ داری کرتی ہے۔

(۳) کتاب ہذا کی کمپوزنگ و طباعت سے متعلقہ جمیع امور میں حضرت مولانا سلمان حسن صاحب زید مجدہم کی شخصیت نے اپنی علمی واداری مصروفیات اور دیگر عوارض کے باوجود جس قدر میرا تعاون کیا ہے حق بات یہ ہے کہ اس سلسلہ میں بندہ رسی الفاظ میں ان کا شکریہ ادا کرنے سے قاصر ہے کہ انہوں نے اخوت اور رب اخ لم تلدہ املک کی عظیم اور نعم و ہمدردی کی عجیب مثال قائم کر دی اللہ تعالیٰ اپنی شان کے موافق ان کو اس کا بھرپور بدلہ عطا فرمائے اور اسی طرح بندہ تہہ دل سے محترم مفتی محمد راشد سکوی صاحب نفع اللہ بہ العباد والبلاد (استاذ و رکن شعبہ تصنیف و تالیف جامعہ فاقیہ کراچی) کا ممنون و شاکر ہے کہ موصوف نے بھی امور طباعت وغیرہ میں مخلصانہ طور پر انتہائی عمدہ و معنی خیز کاوشوں کے ساتھ احقر کا تعاون کیا جزاء اللہ تعالیٰ عنی خیر الجزاء فی الدنیا والاخرۃ۔

(۴) مجھ سے رہائیں جائے گا اگر میں محدث ناقد، یعنی دہر علامہ ظفر احمد عثمانی رحمہ اللہ رحمة واسعة وبرد اللہ مضجعہ و رفع درجاتہ فی اعلىٰ علیین و جزاء اللہ عنی وعن جمیع الطلبة الحنفیہ خاصۃ و سائر المسلمین عامۃ خیر الجزاء و احسنہ من خزانہ التی لا تنفد کی عبقری شخصیت کا ذکر نہ کروں کہ اس دوران جس قدر میں ان کی کتاب مستطاب اعلاء السنن سے متاثر اور مستفید ہوا نہیں رسی الفاظ مدح کے پیرائے میں ڈھالنے سے میں اپنے ان جذبات کی توہین سمجھتا ہوں جو میرے دل میں اس وقت موجزن ہیں۔

بندہ نے اس دوران اس فن و مادہ سے متعلق متعدد کتب کا مطالعہ کیا مگر اعلاء السنن کو اپنی فن میں بلند پایہ و گراں مایہ اور جوہر بے نظیر و گوہر طری پایا۔

کیا! ان کی جودت استدلال، دقت استنباط، وقوف استنباس و مذاق فقہانیت، ملکہ تحقیق و صلاحیت تدقیق، معرفت رواۃ و تمیز ضعاف، و استخراج احادیث و آثار (از مظان و غیر مظان)، ادراک معانی احادیث، اولہ خصم کی توجیہ و اجابہ، سلاست کلام و توضیح مرام، کشف تسامحات و دفع ایرادات، بالخصوص احناف کے مسائل و مستدلات پر ابن حزم کی ”مکملی“ میں کی جانے والی جرح شدید و قدح صلید پر ایسا علمی رد اور منہج جوابات ثبت فرماتے ہیں جو ان کے علم حدیث میں عمق، اصول حدیث میں رسوخ، تراجم رواۃ کے استحضار، ناخ و منسوخ کی معرفت اور ترجیح و تطبیق کے فن پر دسترس تام کا پتہ دیتے ہیں اور مجھ جیسے ناشین کے لئے مشعل راہ اور سنگ میل کا کام دیتے ہیں۔

(۵) میں ڈاکٹر محمد آصف عظیم صاحب سہارن اور ڈاکٹر محمد آصف صاحب گورمانی کا شکریہ ادا کرنا بھی ضروری سمجھتا ہوں کہ کتاب الصوم کے اقطار فی الاحلیل والے مسئلہ میں موجودہ طب جدید کے حوالہ سے اول الذکر نے اس فن کے مصادر و مراجع متداولہ اور مظان مطلوبہ تک رسائی کرائی اور تحقیق مقال کی راہ بھائی اور ثانی نے اس کی روشنی میں درج کردہ تحریر کی بعد از نظر غائر تصویب و تثبیت کی۔ نیز بعض میڈیکل سٹوڈنٹس بالخصوص برادر محمد عمر صابر صاحب نے بھی مختلف کتب مہیا کرنے میں میری معاونت کی۔ اللہ تعالیٰ ان سب احباب کو جزائے خیر عطا فرمائے۔

(۶) انجام کار احقر ہر اس صاحب کا شکریہ ادا کیے بغیر چارہ نہیں پاتا جنہوں نے کسی بھی جہت سے کتاب ہذا میں اس کی معاونت کی چنانچہ یہ ان سب کے لئے بارگاہ الہی میں دعا گو ہے کہ اللہ تعالیٰ انہیں اس کافاء و بقاء ہر دو عالم میں بہترین بدلہ عطا فرمائے آمین یا ارحم الراحمین۔

آخری گزارش:

کمال کے لائق اللہ تعالیٰ کی ذات ہے اور خطا سے عصمت خاصہ نبوت ہے (کما قیل الکمال لله تعالیٰ والعصمة للانبیاء) اور انسان خلق الانسان ضعيفا کے تحت مستلزم خطا ہے چنانچہ اگر کوئی صاحب علم کتاب ہذا میں کسی غلطی پر مطلع ہوں جس کا اس عبد ضعیف سے وقوع عین ممکن ہے تو اس نا اہل کو بذریعہ فون یا ایس ایم ایس (0300-7487621) یا بواسطہ ای میل (abuzakwan786@yahoo.com abuzakwan786@gmail.com) میں

بحوالہ ضرور اطلاع فرمائیں تاکہ عبد از تحقیق آئندہ طباعت میں اسے درست کیا جاسکے کیونکہ حق بات سامنے آنے کے بعد اس سے صرف نظر کرنا علامت کبر ہے اللہ تعالیٰ میری اور سب مسلمانوں کی اس سے حفاظت فرمائے۔ اس سلسلہ میں احقر آپ کا ممنون و شاکر ہوگا۔

کتبہ

محمد عبدالقادر جیلانی عفا اللہ عنہ

یوم الجمعة المبارکة

۸ شعبان المعظم ۱۴۳۳ھ

۲۹ جون ۲۰۱۲ء

بسم الله الرحمن الرحيم

والصلاة والسلام على رسوله الكريم

كتاب الطهارة

[۱] اختلاف في مسئلہ

المرفقان والكعبان تدخلان في فرض الغسل عند
علمائنا الثلاثة (أبي حنيفة وأبي يوسف ومحمد
رحمهم الله تعالى) خلافاً لزمفر رحمه الله تعالى.

مفتی بہ قول:

فتویٰ ہمارے علماء ثلاثہ رحمہم اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن نعيم بن عبد الله المَجْمِر قال: رأيت أبا هريرة يتوضأ فغسل وجهه فأسبغ الوضوء ثم غسل يده اليمنى حتى أشرع في العضد ثم يده اليسرى حتى أشرع في العضد ثم مسح برأسه ثم غسل رجله اليمنى حتى أشرع في الساق ثم غسل رجله اليسرى حتى أشرع في الساق ثم قال: هكذا رأيت رسول الله صلى الله عليه وسلم يتوضأ (۱)

مذکورہ بالا حدیث میں حضرت ابو ہریرہ رضی اللہ عنہ نے حضور اکرم صلی اللہ علیہ وسلم والے وضو کی تعلیم کے دوران ان اعضاء کو (کہنی سے اوپر) عضد (۲) اور (ٹخنے سے اوپر) پنڈلی تک دھویا ہے جس سے یہ امر ظاہر ہے کہ کہنیاں اور ٹخنے بھی حکم غسل میں داخل ہیں۔

(۲) عن جابر بن عبد الله قال: كان رسول الله صلى الله عليه وسلم إذا توضأ أدار الماء على

۱۔ صحیح مسلم (۱/۱۲۶) رقم (۶۰۲)۔ وکذا انظر له: السنن الكبرى للبيهقي (۱/۷۷) رقم (۳۶۷)، السنن الصغرى للبيهقي (۱/۳۴) رقم (۸۷)

۲۔ سیاتی تعریفہ موشحاً بالوضوح قریباً.

مرفقيه. (۱)

(۳) عن حمران مولى عثمان بن عفان أنه حدثه أنه سمع عثمان بن عفان قال: هلموا أتوضأ لكم وضوء رسول الله صلى الله عليه وسلم فغسل وجهه ويديه إلى المرفقين حتى مس أطراف العضدين ثم مسح برأسه ثم أمر يديه على أذنيه ولحيته ثم غسل رجله. (۲)

”عضد“ لغت میں ”کندھے اور کبھی کے درمیانی حصے“ کو کہتے ہیں (۳)

لہذا حدیث بالا میں مذکور ”مس أطراف العضدين“ سے معلوم ہوا کہ کبھی کو مکمل طور پر دھویا تھا۔

(۴) عن عبد الرحمن بن أبي ليلى قال: رأيت علياً رضي الله عنه توضأ فغسل وجهه ثلاثاً وغسل ذراعيه ثلاثاً ومسح برأسه واحدة ثم قال هكذا توضأ رسول الله صلى الله عليه وسلم. (۴)

۱۔ سنن الدارقطني (۸۳/۱)، رقم (۱۵) كذا انظر له: السنن الكبرى للبيهقي (۵۶/۱)، رقم (۲۵۹) قال ابن حجر في فتح الباري له (۲۹۶/۱):

إسناده ضعيف - وأتى بعد ذلك بمزيد من أحاديث في هذا المعنى وقال في آخرها - فهذه الأحاديث يقوي بعضها بعضاً.

قال المناوي في فيض القدير (۱۱۵/۵) رقم (۶۶۲۳):

(هذا الحديث وإن كان ضعيفاً لكن يقويه ما في الدارقطني بإسناد حسن من حديث عثمان في صفة الوضوء فغسل يديه إلى المرفقين حتى مس أطراف العضدين.

۲۔ سنن الدارقطني (۸۳/۱)، رقم (۱۷)،

إسناده حسن.

راجع له: ”فتح الباري“ لابن حجر (۲۹۶/۱)، ”فيض القدير“ للمناوي (۱۱۵/۵).

۳۔ في لسان العرب (۲۹۲/۳)، العضد: هو ما بين المرفق إلى الكتف، كذا في تاج العروس (۳۸۳/۸) والمصباح المنير (۲۱۵/۱) والصحاح للحواري (۷۱/۳) ومختار الصحاح (۴۶۷/۱)

۴۔ سنن أبي داود (۷۶/۱) رقم (۱۱۵)، كذا انظر له: السنن الكبرى للبيهقي (۵۰/۱) رقم (۲۳۶)، سنن النسائي (۷۰/۱) رقم (۹۶)، مسند أحمد بن حنبل (۱۵۷/۱) رقم (۱۳۴۹) مسند الطيالسي (۱۲۵/۱) رقم (۱۴۲)

قال ابن حجر في ”التلخيص الحبير“ (۲۶۳/۱): رواه أبو داود بسند صحيح.

قال شمس الدين الحنبلي في ”المحرر في الحديث“ (۹۹/۱): رواه أبو داود عن زياد بن أيوب عن عبيد الله موسى عن فطر؛ ورواه صادق بن مخرج لهم في ”الصحاح“.

وكذا في البدر المنير (۱۱۸/۲)، والأحاديث المختارة للضياء المقدسي (۳۴۴/۱) رقم (۶۳۲) و (۱۸۹/۱) رقم (۳۲۸)، والإمام بأحاديث الأحكام (۱۰/۱).

اس روایت سے معلوم ہوا کہ کہنی بھی حکم غسل میں داخل ہے کیونکہ ”ذراع“ کا اطلاق کہنی کے بغیر نہیں ہوتا۔^(۱)
 ۵۔ آپ صلی اللہ علیہ وسلم سے زندگی میں ایک مرتبہ بھی وضو میں کہنیوں (اور اسی طرح غنوں) کا ترک غسل منقول و ثابت نہیں اگر ان کا دھونا محض فضیلت کے لئے ہوتا اور عدم غسل بھی جائز ہوتا تو آپ علیہ السلام کم از کم ایک مرتبہ تعلیماً للجمہ از ضرور ایسا فرماتے ولکنہ لم یفعل۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

وغسل الیدین والرجلین مرة مع المرفقین والکعبین علی المذهب قال فی البحر: لا طائل تحته بعد انعقاد الإجماع علی ذلک.

قال ابن عابدین:

قوله (بعد انعقاد الإجماع علی ذلک) ای علی افتراض غسل کل واحدة من الیدین والرجلین وعلی دخول المرفقین والکعبین وغسل الرجلین لا مسحهما.^(۳)

② قال علاؤالدین السمرقندی:

والثانی: غسل الیدین مع المرفقین مرة واحدة عندنا لقوله تعالیٰ: ”وأیدکم إلی المرافق“ وقال زفر: لا یحب غسل المرفقین. والصحیح قولنا ثم یجب غسل الکعبین مع الرجلین عندنا خلافاً لזفر كما فی المرفقین.^(۴)

③ قال ابن نجیم:

قوله (ویدیہ بمرفقیہ) ای مع مرفقیہ فالباء للمصاحبة بمعنی ”مع“ نحو ”اهبط بسلام“ ای معہ - وقال بعد بسط الکلام فی المرام - فالأولی الاستدلال بالإجماع علی فرضیتهما (ای فرضیة المرفقین فی حکم الغسل فی الوضوء)

۱۔ فی تاج العروس (۵/۲۱) الذراع بالكسر: من طرف المرفق إلی طرف الإصبع الوسطی. فی لسان العرب (۹۳/۸) الذراع: مابین طرف المرفق إلی طرف الإصبع الوسطی. کذا فی المصباح السیز (۲۰۷/۱) والفائق (۸/۲) والمعجم الوسیط (۳۱۱/۱)

۲۔ المبسوط للسرخسی (۴/۱) مجمع الأنهر (۲۱/۱) الکفاية الملحقه بفتح القدير (۶/۱)

۳۔ الدر المختار مع رد المحتار (۲۲۲، ۲۲۱/۱)

۴۔ تحفة المتناه (۹/۱)

قال الإمام الشافعي في "الأم" لا نعلم مخالفا في إيجاب دخول المرفقين في الوضوء وهذا منه حكاية للإجماع. قال في "فتح الباري" بعد نقله عنه فعلى هذا فزفر محجوج بالإجماع قبله. وحكم الكعبين كالمرفقين. (١)

١ قال الشربلالي:

والركن الثاني غسل يديه مع مرفقيه والركن الثالث غسل رجليه مع كعبيه لدخول الغاية في المغيا. (٢)

٢ قال ابن الهمام (بعد بسط الكلام في المسألة):

ولا مخلص إلا ينقل دخولها في المسمى لغة وهو أوجه القولين بشهادة غلبة الاستعمال به، وكونه إذا كان كذلك فتكون الغاية داخلة لغة. (٣)

٣ قال الخوارزمي - بعد أن أتى بمبحث مفيد فيه -:

فصار ذكر المرافق بحرف الغاية لإخراج ما وراء المرفق من أن يكون داخلا تحت حكم الإسقاط فبقى حكم الغسل ثابتا في المرافق بصدر الكلام. (٤)

٤ قال العلامة الحلبي:

والمرفقان والكعبان يدخلان في الغسل. (٥)

٥ كذا في الكتب الأخر. (٦)

٦ إنما الممتون الأربعة المعتبرة (وهي صنفت لبيان ما هو المعتمد عليه في المذهب) على قول علماءنا الثلاثة. (٧)

١- البحر الزائق (١/٢٧، ٢٩).

٢- مراقي الفلاح (٥٨، ٥٩).

٣- فتح القدير (١/١٣).

٤- الكفاية الملحقة بالفتح (١/٦).

٥- ملتقى الأبحر (١/٢٠).

٦- درر الأحكام شرح غرر الأحكام (١/١٥)، النهر الفائق (١/٢٨، ٢٧)، الفتاوى الثاتارخانية (١/٦٧، ٧٠)، المحيط

البرهاني (١/٥)، الدرر المستقى (١/٢١)، الفتاوى الهندية (١/٥٤)، تحفة الملوك (١/٢٦)، الفقه الحنفي

وأدلته (١/٣٥)، الفقه الحنفي في ثوبه الحديد (١/٧٠)، الفقه الإسلامي وأدلته (٣٧٠، ٣٧٥)، الفقه على المذاهب

الأربعة (١/٥٨) تبصرة الصبيان (٨) فقه العبادات الحنفي (١/٣٩)، أوجز المسالك (١/١٩٢).

٧- المختار للفتوى (١/٩)، مجمع البحرين وملتقى النيرين (٦٥)، كنز الدقائق (٤)، الوقاية (١/٥٥).

[۲] اختلافی مسئلہ

إن كان البير معينا لا ينزح ووجب نزح ما فيها أخرجوا
مقدار ما فيها من الماء وعن محمد بن الحسن رحمه
الله تعالى أنه قال: ينزح منها مائتا دلو إلى ثلاث مائة.

توضیح الاختلاف:

مذکورہ بالا اختلاف میں قول مقدم امام ابو یوسف کا قول ہے اور امام ابو حنیفہ سے اس بارے میں تین روایتیں منقول ہیں:

۱۔ قول ابی یوسف کے موافق

۲۔ دو سو ڈول

۳۔ سو ڈول (۱)

مفتی بہ قول:

اس مسئلہ میں اگرچہ دونوں اقوال (قول ابی یوسف و قول محمد) کی تصحیح منقول ہے مگر قول ابی یوسف اصح و ارجح ہے
البتہ اس میں موجود کل پانی کی مقدار کا اندازہ ایسے دو آدمیوں کے قول سے لگایا جائے گا جو عادل ہوں اور انہیں اس طرح کے
پانی کی مقدار معلوم کرنے کی فہم اور بصیرت حاصل ہو۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن ابن عباس أن زنجيا وقع في زمزم فمات ، قال : فأنزل إليه رجلا فأخرج له ثم قال : انزفوا ما
فيها من ماء (۲)

۱۔ انظر له: تحفة الفقهاء (۷۳/۱)، مجمع الأنهر (۵۴/۱) المحيط البرهاني (۱۱۳/۱) التاتارخانية (۱۴۷/۱)

۲۔ مصنف ابن أبي شيبة (۱۵۰/۱)، رقم (۱۷۲۲)

قلت: هذا الأثر وإن كان منقطعا ولكنه يتقوى بما يأتي بعده بإسناد صحيح، وقد قال البيهقي في "معرفه
السنن والآثار" (۹۳/۲) رقم (۵۰۲) إنه مرسل والمرسل كمثلته مقبول عندنا، كما لا يخفى۔

تنبيه: يقول العبد الضعيف عفا الله عنه: مسألة مذكورة في الكتاب (مختصر القدوري) "الغدير العظيم الذي

==

لا يتحرك أحد طرفيه بتحريك الطرف الآخر"۔ قبل هذه المسألة الخلافية بصفحة۔

- (٢) عن عطاء: أن حبشياً وقع في زمزم فمات فأمر ابن الزبير فنزح ماؤها فجعل الماء لا ينقطع فنظر فإذا عين تجري من قبل الحجر الأسود فقال ابن الزبير: "حسبكم" (١)
- (٣) قوله تعالى ﴿فاسئلوا اهل الذكر ان كنتم لا تعلمون﴾ (٢)
- (٤) قوله تعالى ﴿يحكم به ذوا عدل منكم﴾ (٣)

قول مفتي بهي تخرج:

١ في الهندية:

إذا وجب نزح جميع الماء ولم يمكن فراغها لكونها معينا ينزح مائتا دلو والأصح أن يؤخذ بقول رجلين لهما بصارة في أمر الماء فأى مقدار قالوا انه في البئر ينزح ذلك القدر هو أشبه بالفقه. (٤)

قال داماد أفندي:

وإن لم يمكن نزحها بأن كانت معينا نزح قدر ما كان فيها أى في البئر بقول رجلين لهما معرفة بأمر الماء عند الإمام في رواية وهو الأصح والأشبه بالفقه. (٥)

قال التمر تاشي والحصكفى:

وإن تعذر نزح كلها لكونها معينا فبقدر ما فيها وقت ابتداء النزح قاله الحلبي. يؤخذ ذلك بقول رجلين عدلين لهما بصارة بالماء، به يفتى وقيل: يفتى بمائتين إلى ثلاثمائة وهذا أيسر وذاك أحوط.

== ليست من مسأله التي هي غير المفتى بها فلا يصح أن تعدّ منها نظراً إلى "عشرة في عشرة" و "أكبر رأى البتلى به" وغير ذلك من أقوال أخرى فيه، كما هو مصرح في المبسوطات فإن شئت التوضيح والتفصيل فارجع إلى ما يليك:

الدرالمختار مع ردالمحتار (٣٧٦-٣٧٨)، شرح الوقاية (٨٧/١)، بدائع الصنائع (١/٢١٨، ٢١٩)،

التاتارخانية (١٢٧/١، ١٢٨)

١- شرح معاني الآثار (١٧/١)، رقم (٢٩)، مصنف ابن أبي شيبة (١٥٠/١) رقم (١٧٢١).

إسناده صحيح.

راجع له: "فتح القدير" للكمال ابن الهمام (١٠٧/١)، مرقاة المفاتيح شرح مشكاة المصابيح (٤٠٤/٢)، الجوهر النقي

(٢٦٧/١)، تحفة الأحوذى (١٧٨/١).

٢- الانبياء (٧)

٣- المائدة (٩٥)

٤- الفتاوى الهندية (١٩/١)

٥- مجمع الأنهر (٥٤/١)

وقال الشامي تحت قوله "وقيل يفتى الخ" :

فقد اختلف التصحيح والفتوى وضعف هذا القول (أى قول محمد) في "الخلية" وتبعه في "البحر" بأنه إذا كان الحكم الشرعى نزع الجميع فالإقتصار على عدد مخصوص يتوقف على دليل سمعى يفيد وأين ذلك؟

بل المأثور عن ابن عباس وابن الزبير خلافه حين أفتيا بنزع الماء كله حين مات زنجى في بئر زمزم وأسأيد ذلك الأثر مع دفع ما أورد عليهما مبسوط في البحر وغيره. (١)

٤ قال الشر نبالى:

(ومائتا دلو لو لم يمكن نزعها) وأفتى به (محمد) لما شاهد آبار بغداد كثيرة المياه لمجاورة دجلة والأشبه أن يقدر ما فيها بشهادة رجلين لهما خبرة بأمر الماء وهو الأصح. (٢)

٥ قال ابن نجيم:

عن أبي نصر محمد بن سلام أنه يوتى برجلين لهما بصارة بأمر الماء فإذا قدراه بشئ وجب نزع ذلك القدر وهو الأصح والأشبه بالفقه وفي معراج الدراية: إنه المختار. (٣)

٦ قال السرخسى:

والأصح أنه ينظر إليها رجلان لهما بصر في الماء فبأى مقدار قالوا في البئر ينزع ذلك القدر وهذا أشبه بالفقه (٣)

٧ كذا في الكتب الأخر. (٥)

١- الدر المختار مع رد المختار (٤١٢/١، ٤١٣)

٢- مرقى الفلاح (٣٧)

٣- البحر الرائق (٢١٦/١)

٤- المبسوط (١٦٩/١)

٥- بدائع الصنائع (٢٤٦/١)، الفتاوى التاتارخانية (١٤٨/١)، الدر المنثور (٥٥/١)، الحلبي الكبير (١٤٣)، تبين الحقائق (٣٠/١)، العناية على هامش الفتح (١١٠/١)، البناء (٢٩٧/١)، تحفة الفقهاء (٧٣/١)، الجوهرة النيرة (٥٩/١)، المعاصر على المختصر (٥١)، شرح الوقاية (٩١/١)، درر الأحكام شرح غرر الأحكام (١٠١/١)، الموسوعة الفقهية (٨٧/١)

[۳] اختلاف في مسئلہ

إذا وجد في البئر فارة ميتة أو غيرها ولا يدرون متى وقعت..... إن انتفخت أو تفسخت أعادوا صلاة ثلاثة أيام ولياليها في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: ليس عليهم إعادة شيء حتى يتحققوا متى وقعت.

مفتی بہ قول:

مسئلہ مذکورہ میں دونوں اقوال (قول امام اور قول صاحبینؒ) کی تصحیح منقول ہے اذ قول الإمام أحوط وقولهما أيسر تأييداً لتيسيراً للناس صاحبين رحمهما الله تعالى كاقول مفتي بہ ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) فقہ کا اصول ہے:

”الیقین لا یزول بالشک“ (۱)

لما كانت طهارة الماء متيقنة وكونه نجسا (منذ ثلاثة ايام) في حيز الشك عُمل بما هو المتيقن وطُرح الشك.

(۲) قوله تعالى:

﴿يُرِيدُ اللَّهُ بِكُمُ الْيُسْرَ وَلَا يُرِيدُ بِكُمُ الْعُسْرَ﴾ (۲)

(۳) عن انس بن مالك عن النبي صلى الله عليه وسلم قال:

۱۔ أصول البزدوى (۱/۳۶۷)، أصول السرخسى (۲/۱۶۱)، كشف الأسرار (۲/۳۳۸)، الأشباه والنظائر (۱/۵۶)، عمدة الناظر (۱/۱)، قواعد الفقه (۱/۲۹)، القواعد والضوابط الفقهية (۲/۶۵۴)، التبصرة في أصول الفقه (۱/۵۲۸)، البحر المحیط في أصول الفقه (۴/۳۲۸)، تيسير الوصول إلى قواعد الأصول (۱/۲۸۲)، شرح القواعد الفقهية (۱/۳۰)، شرح الكوكب المنير (۴/۴۳۹)، علم أصول الفقه (۱/۹۲)، الكافي شرح البزدوى (۲/۶۴۴)، المحلة (۱/۱۶)

۲۔ سورة البقرة (۱۸۵)

”يَمْسِرُوا وَلَا تَعْسِرُوا“ (١)

(٣) فقه الأصول ہے:

”المشقة تجلب التيسير“ (٢)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال التمر تاشي والحصكفي:

ويحكم بنجاستها مغلظة من وقت الوقوع إن علم وإلا فمذ يوم وليلة إن لم ينتفخ ولم يتفسخ..... ومذ ثلاثة أيام بلياً ليها إن انتفخ أو تفسخ استحساناً وقالوا: من وقت العلم فلا يلزم مهم شيء قبله قيل وبه يفتي.

قال الشامي:

قوله (قيل به يفتي) قائله صاحب الجوهرة. وقال العلامة قاسم في ”تصحيح القلديوري“ قال في ”فتاوى العتابي“ قولهما هو المختار. (٣)

● قال ابن نجيم:

قوله (ونجسها منذ ثلاث فأرة متنفخة جهل وقت وقوعها وإلا مذ يوم وليلة)

- ١- صحيح البخارى (١٦/١) رقم (٦٩)، وكذا انظر له: صحيح مسلم (٨٢/٢) رقم (٤٦٢٦)، مسند أحمد (١٩/٣٤١) رقم (١٢٣٣٣)، سنن النسائى الكبرى (٤٤٩/٣) رقم (٥٨٩٠)، المعجم الكبير للطبرانى (٩/٢٤٦) رقم (١٠٧٨٩)، الأدب المفرد (١٦٧/١) رقم (٤٧٣)، شعب الايمان (٣٠٩/٦) رقم (٨٢٨٦)، مسند أبى يعلى (١٨٧/٧) رقم (٤١٧٢)، مسند ابن الجعد (٢١٢/١) رقم (١٤٠٤)، مسند البزار (٣٥٢/٢) رقم (٧٣٧٦)، مسند الرويانى (١/٣٢٩) رقم (٤٩٩)، مسند الشهاب (٣٦٥/١) رقم (٦٢٤)، مسند الطيالسى (٢٨٠/١) رقم (٢٠٨٦)، مصنف ابن أبى شيبة (٥/٢١٦) رقم (٢٥٣٧٩)، حلية الأولياء (٨٤/٣)، أخبار أصبهان (٩/٤٤٥) رقم (١٩٢٤)، أخلاق حملة القرآن (١/٥٥) رقم (٥١)، الجامع الصغير للسيوطى (١٠٥/١) رقم (١٤٣)، جامع الأحاديث (٢٤/١٢٩)، رقم (٢٦٧٩٢)، جامع الأصول في احاديث الرسول (١/٣٠٩) رقم (٩١)، كتاب الأدب لابن أبى شيبة (١/٢٢٨) رقم (١٩٩)، مستخرج أبى عوانة (٧/٣٦١) رقم (٥٢٦٦)، مشيخة ابن البخارى (٣/١٨٣٦)، معجم ابن عساكر (١/١١٣) رقم (٢٠٩)

- ٢- الأشباه والنظائر (١/٧٥) علم أصول الفقه (١/٢٠٩) شرح الكوكب المنير (٤/٤٤٥)، المنشور في القواعد (١/١٢٣)، القواعد والضوابط الفقهية (١/٤٢٥)، المقاصد عند الإمام الشاطبى (١/٢٨٩)، منهج التشريع الإسلامى وحكمته (١/٣٦)

٣- الدر المختار مع رد المختار (١/٤٢٠)

قال في آخر شرح هذا القول قبيل "فروع" نقلاً عن غاية البيان: وما قاله أبو حنيفة احتياط في أمر العبادة وما قاله عمل باليقين ورفق بالناس وفي تصحيح الشيخ قاسم وفي فتاوى العتابي: المختار قولهما^(١)

قال داماد أفندي:

(ومن ثلاثة أيام ولياليها ان انتفخ او تفسخ وقالوا: من وقت الوجدان) لأن الماء طاهر بيقين ووقع الشك في نجاسته فيما مضى واليقين لا يزول بالشك وهو الصحيح^(٢)

قال ملا خسرو:

قوله (وقالوا بتجسها منذ وجد الخ) يعنى حتى يتحققوا متى وقع وعليه الفتوى^(٣)

٥. قال الشيخ أحسن النانوتوى نقلاً عن "فتح الله المعين على شرح ملا مسكين"

والمفتى به قولهما أى يتجسس مذو جد إلا أن يعلم وقتها.^(٤)

كذا فى الكتب الأخر.^(٥)

١- البحر الرائق (١/٢٢٠)

٢- مجمع الأنهر (١/٥٤)

٣- درر الأحكام شرح غرر الأحكام (١/١٠٥)

٤- حاشية النانوتوى على الكنز (٩)

٥- النهر الفائق (١/٩٠) عمدة الرعاية على هامش شرح الوفاية (١/٩٢)

باب التيمم

[۴] اختلاف في مسئلہ

يجوز التيمم عند أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى. بكل ما كان من جنس الأرض كالتراب والرمل والحجر والجص والنورة والكحل والزرنيخ وقال أبو يوسف: لا يجوز إلا بالتراب والرمل خاصة.

مفتی بہ قول:

فتویٰ طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) قوله تعالى: ﴿فَتَيَمَّمُوا صَعِيدًا طَيِّبًا﴾ (۱)

”صعيد“ لغت عرب میں زمین کے اوپر والے حصے کو کہتے ہیں۔ (۲)

لہذا یہ ریت، مٹی، گچ، ہڑتال، چونا، پتھر وغیرہ زمین کے تمام اجزاء و انواع کو عام ہے اس لئے اس کو بعض انواع (ریت اور مٹی) کے ساتھ خاص کرنا، کتاب اللہ کے مطلق حکم کو مقید کرنا ہے جو کہ خبر واحد سے بھی جائز نہیں ہے چہ جائیکہ قول

۱۔ المائدة (۶)

۲۔ في المصباح المنير (۳۳۹/۱) الصعيد: وجه الأرض ترابا كان او غيره۔ قال الزجاج: ”ولا أعلم اختلافا بين أهل اللغة في ذلك“ وكذا في ”كتاب العين“ للفراهيدي (۲۹۰/۱) وهو اول لغة صنف في اللغة العربية فكان سائر اللغات العربية مستفادة منها وما أعظم مكانتها.

ونقل المعنى المذكور في اللغات الآتية ايضاً:

المحيط في اللغة (۳۲۲/۱) المخصص لابن سيده (۴۴/۳) تاج العروس (۲۸۳/۸) لسان العرب (۲۵۱/۳)

مختار الصحاح (۳۷۵/۱) جهمرة اللغة (۳۴۸/۱) القاموس المحيط (۲۹۳/۱) المعجم الوسيط (۵۱۴/۱) تهذيب اللغة

(۸/۲) معجم مقاييس اللغة (۲۸۷/۳) الصحاح للجوهري (۶۰/۳)

صحابی^(۱) ہو^(۲)۔

نیز ”صعید“ کے اسی معنی عام کے اعتبار سے بعض کے نزدیک اللہ تعالیٰ کے قول (صعیدا لقا)^(۳) میں ”صعید“ سے مراد پتھر ہے۔^(۴)

لفظ ”صعید“ کے بعض انواع ارض کے ساتھ خاص نہ ہونے کی دلیل وہ احادیث ہیں جو ذیل میں اپنی (وجوہ استدلال کے ساتھ) مرقوم ہیں:

عن جابر بن عبد اللہ رضی اللہ عنہ قال قال رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم (فی حدیث طویل): ”جعلت لی الأرض مسجدا وطهورا“^(۵)

عن انس قال قال رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم: ”جعلت لی کل أرض طيبة مسجدا وطهورا“^(۶)

ان روایات میں آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے لفظ ”ارض“ مطلق بغیر کسی تفصیل کے ارشاد فرمایا ہے جو اپنے اطلاق کی

۱۔ إذ احتج أبو يوسف بقول ابن عباس انه فسر الصعيد بالتراب الخالص كما في التفسير لابن كثير (۵۰۴/۱) وسنن البيهقي (۲۱۴/۱)

۲۔ بدائع الصنائع (۱۸۱/۱) الباب في الجمع بين السنة والكتاب (۱۶۶/۱) حاشية الطحطاوى على المراقي (۱۱۹) ۳۔ الكهف (۴۰)

۴۔ مراقي الفلاح (۱۱۹) تبیین الحقائق (۳۹/۱)

۵۔ صحيح البخاری (۶۲/۱) رقم (۴۳۸) وكذا انظر له: سنن الترمذی (۱۳۱/۲) رقم (۳۱۷)، سنن النسائی (۵۶/۲) رقم (۷۳۶)، المستدرک للحاکم (۴۶۰/۲) رقم (۳۵۸۷)، سنن ابن ماجه (۱۸۸/۱) رقم (۵۶۷)، السنن الکبریٰ (۲۱۲/۱) رقم (۹۶۰)، السنن الماثورة (۱۸۹/۱) رقم (۱۷۳)، المسند المستخرج للاصفهانی (۱۲۵/۲) رقم (۱۱۵۱)، المنتقى لابن الحارود (۴۱/۱) رقم (۱۲۳)، شرح مشکل الآثار (۶۱/۳)، مسند أحمد (۲۰۷/۱۲) رقم (۷۲۶۶)، مسند البزار (۲۵۷/۷) رقم (۲۸۳۶)، مسند السراج (۱۷۵/۱) رقم (۴۹۳)، مسند الطيالسی (۶۴/۱) رقم (۴۷۲)، مصنف ابن أبي شيبة (۱۶۹/۲) رقم (۷۷۵۲)، مصنف عبد الرزاق (۳۲/۱) رقم (۹۸)، معرفة السنن والآثار (۱۲۲/۴) رقم (۱۳۷۳)

۶۔ الاحادیث المختارة (۲۷۸/۲) رقم (۱۶۵۳)، المنتقى لابن الحارود (۴۱/۱) رقم (۱۲۴)

إسناده صحيح..... راجع له: فتح الباري لابن حجر (۲۴/۲)، عون المعبود (۱۰۹/۲)

القول الصواب في مسائل الكتاب

بناءً پر ارض کے تمام اجزاء و انواع کو شامل ہے۔^(۱) پوری ارض جب ”مسجد“ ہوئی تو ”طہور“ بھی ہوئی۔^(۲)

عن عائشة رضی اللہ عنہا قالت:

كان رسول الله صلى الله عليه وسلم إذا واقع بعض أهله فكسل أن يقوم ضرب يده على الحائط فتيّم.^(۳)

قال أبو الجهم: أقبل النبي صلى الله عليه وسلم من نحو بئر جمل فلقه رجل فسلم عليه فلم يرد عليه النبي صلى الله عليه وسلم حتى أقبل على الجدار فمسح بوجهه ويديه ثم رد السلام.^(۴) مذکورہ بالا روایات سے استدلال دو جہات سے ہے:

۱۔ مدینہ منورہ کی دیواریں کالے پتھروں سے بنی ہوئی تھیں ”فتبت به التيمم على الحجر“^(۵)
ب۔ یہ بات واضح ہے کہ دیوار پر عموماً و بیشتر مٹی اور غبار نہیں ہوتا لہذا معلوم ہوا کہ تیمم کرنے کے لئے مٹی (یا ریت وغبار) کا ہونا ضروری نہیں و ہوا مانحن فیہ^(۶)

(۲) عن عمرو بن شعيب عن أبيه عن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال (في حديث طويل):

۱۔ إعلاء السنن (۳۱۷/۱) بدائع الصنائع (۱۸۱/۱) تبیین الحقائق (۳۹/۱) الموسوعة الفقهية (۲۶۰/۱۴)

۲۔ أحكام القرآن للحصاص (۳۰/۳)

۳۔ المعجم الأوسط للطبرانی (۲۰۲/۱)، رقم (۶۴۵)،

قال الهيثمي في مجمع الزوائد ومنبع الفوائد (۳۲۸/۱) رقم (۱۴۲۷): رواه الطبراني في الأوسط وفيه بقية بن الوليد وهو مدلس.

قلت: لا يضرنا تدليس إذ هو من رواية الصحيحين؛ ومع ذلك إنه من ثقات القرون الثلاثة فحكم روايته حكم المرسل عندنا فهو مقبول حسب أصولنا في الحديث.

۴۔ صحيح البخاری (۴۸/۱) رقم (۳۳۷)، وكذا انظر له: صحيح مسلم (۱۹۴/۱) رقم (۸۴۸)، صحيح ابن حبان (۸۵/۳) رقم (۸۰۵)، صحيح ابن خزيمة (۱۳۹/۱) رقم (۲۷۴)، مستخرج أبي عوانة (۴۱۴/۱) رقم (۶۸۳)، اللؤلؤ والمرجان (۷۶/۱) رقم (۲۰۹)، مسند أحمد (۸۴/۲۹) رقم (۱۷۵۴۱)، شرح معاني الآثار (۸۵/۱) رقم (۵۱۴)، سنن الدارقطني (۲۴۴/۲) رقم (۶۸۳)، موارد الظمآن (۷۴/۱)

۵۔ فتح الملهم (۴۹۷/۱)

۶۔ الفقه الحنفی فی ثوبہ الحديد (۱۶۱/۱)

”جعلت لى الأرض مسجدًا وطهورًا أينما أدر كنى الصلاة تمسحت (أى تيممت) وصلّيت“ (١)

اس حدیث میں آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے فرمایا کہ زمین کے جس حصے میں بھی مجھے نماز کا وقت ہو جائے میں وہیں تیمم کر کے نماز پڑھ لیتا ہوں۔ ظاہر ہے کہ جسے نماز کا وقت تراب و رمل والی جگہ پر ہو سکتا ہے ایسے ہی زمین کی دوسری جگہوں پر بھی ہو جاتا ہے اس لئے زمین کے ہر (پاک) حصے پر تیمم و نماز درست ہے خواہ وہاں تراب و رمل ہو یا پتھر، گچ و ہڑتال وغیرہ کما هو المفهوم من ظاهر الحديث. (٢)

(٣) عن حماد قال: تیمم بالصعيد والجص والجبل والرمل. (٣)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● فی الہندیہ:

یتیمم بطاهر من جنس الأرض فیجوز التیمم بالتراب والرمل والسبخة المنعقدة من الأرض دون الماء والجص والنورة والكحل والزرنيخ - إلى أن قال - وبالحجر عليه غبار أو لم يكن بأن كان مغسولا. (٣)

● قال علاؤ الدین السمرقندی:

قال أبو حنيفة و محمد رضى الله عنهما: يجوز بكل ما هو من جنس الأرض وقال أبو يوسف: لا يجوز إلا بالتراب والرمل خاصة وروى المعلى عن أبي يوسف رحمه الله أنه لا يجوز إلا التراب وهو قوله الأخير وبه أخذ الشافعي.

والصحيح قول أبي حنيفة و محمد رحمهما الله تعالى (٥)

١۔ مسند أحمد (٦٣٩/١١)، رقم (٧٠٦٨)، وكذا انظر ل: السنن الكبرى للبيهقي (٢٢٢/١) رقم (١٠٩٩) شرح مشكل الآثار (٩٣/١١)، رقم (٤٤٨٩)، غاية المقصد في زوائد المسند (٣٢٢٤/٢)، جامع الاحاديث (٤٠٥/١٧) رقم (١٨٤٧٠)
قال البوصيري في اتحاف الخيرة المهرة (١٠٨/١) رقم (٧٢٢): قلت: رواه أحمد بن حنبل بتمامه بإسناد صحيح، وكذا قال المنذري في الترغيب (٢٣٣/٤) رقم (٥٤٩٨)، وقال الهيثمي في مجمع الزوائد (٣٠٥/١١): رواه أحمد ورجاله ثقات.

٢۔ المحيط البرهاني (١٦٧/١) البدائع للكاساني (١٨١/١)

٣۔ مصنف ابن أبي شيبة (١٤٨/١)، رقم (١٧٠٤)

٤۔ الفتاوى الهندية (٢٧٠٢٦/١)

٥۔ تحفة الفقهاء (٤١/١)

قال ابن نجيم:

قوله (من جنس الأرض) يعنى يتيم بما كان من جنس الأرض. قال المصنف في المستصفى: كل ما يحترق بالنار فيصير رما دا كالشجر أو ينطبع ويلين كالحديد فليس من جنس الأرض وما عدا ذلك فهو من جنس الأرض. (١)

قال التمرناشى والحصكفى:

يتيمم بمظهر من جنس الأرض وإن لم يكن عليه نقع أى غبار وبه مطلقا عجز عن التراب أولا؛ لانه تراب رقيق.

قال الشامى:

قوله (من جنس الأرض): الفارق بين جنس الأرض وغيره أن كل ما يحترق بالنار. فيصير رما دا كالشجر والحشيش أو ينطبع ويلين كالحديد والصفى والذهب والزجاج ونحوها فليس من جنس الأرض.

قوله (وبه مطلقا) أى ويتيمم بالنقع مطلقا خلافا لأبى يوسف؛ فعنده لا يتيمم به إلا عند العجز ولا يجوز عنده إلا التراب والرمل وما فى "الحاوى القدسى" من أنه هو المختار غريب مخالف لما اعتمده أصحاب المتون. (٢)

قال قاضى خان:

يجوز التيمم بكل ما كان من أجزاء الأرض كالتراب والرمل والجص والنورة والمغرة والسبخة والزرنخ والحجر الذى عليه غبار أولم يكن. (٣)

كذا فى الكتب الأخر. (٣)

إنما المتون المعتمدة على قول الطرفين ولم يرجح فى شروحا قول غيرهما (فهو ترجيح

١- البحر الرائق (١/٢٥٧)

٢- الدر المختار مع رد المحتار (١/٤٥٢، ٤٥١)

٣- الفتاوى الخانية على هامش الهندية (١/٦١)

٤- الفتاوى البرارية على هامش الهندية (٤/١٧)، تبين الحقائق (١/٣٩) التنف فى الفتاوى/فتاوى السعدى (١/٣٩)،

الفقه الإسلامى وأدلته (٥٩٨)، الفقه الحنفى فى ثوبه الجديد (١/١٦٠)، الفقه على المذاهب الأربعة (١/١٤٩)،

الموسوعة الفقهية (٤/٢٦١)، فقه السنة (١/٧٩)، خزانة الفقه (٥٤)، ملتقى الأبحر (١/٥٨)، حيث قدم قولهما.

قولهما أيضا) على ما عرف في "شرح العقود" (١)

١- قال الموصلي:

يتيمم بما كان من أجزاء الأرض كالتراب والرمل والجص والكحل (٢)

٢- قال النسفي: يتيمم بظاهر من جنس الأرض وإن لم يكن عليه نفع (٣)

٣- قال المحبوبي: ضربة على كل ظاهر من جنس الأرض كالتراب والرمل والحجر (٤)

قال ابن الساعاتي: ويجوز من صعيد ظاهر غير منطبع ولا مترمد ولم نعين التراب (٥)

[٥] اختلاف في مسئلة

والمسافر إذا نسي الماء في رحله فتيمم وصلى ثم ذكر
الماء في الوقت لم يُعَدْ صلاته عند أبي حنيفة ومحمد
رحمهما الله تعالى وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى: يُعِيد.

توضيح الاختلاف:

واضح رہے کہ مذکورہ بالا اختلاف اس صورت میں ہے جب مسافر نے پانی خود رکھا ہو یا کسی اور نے اس کے حکم سے رکھا ہو۔ یا اگرچہ اس کے امر کے بغیر رکھا ہو مگر اس کے علم میں ہو۔ چنانچہ اگر کسی دوسرے شخص نے اس مسافر کے حکم کے بغیر خود ہی پانی رکھ دیا ہو اور اس مسافر کو اس کا علم بھی نہ ہو تو بالا اتفاق تیمم جائز ہوگا اور اعادہ صلاۃ نہیں ہوگا۔ (٦) فاحفظہ فانہ مما یلزم ذکرہ۔

١- شرح عقود رسم المفتی (٢٧)

٢- المختار للفتویٰ (٢٣/١)

٣- کنز الدقائق (١٠)

٤- الوقایة (٩٨/١)

٥- مجمع البحرين وملتقى النیرین (٨٤)

٦- انظر له: العناية على هامش الفتح (١٤٣/١) الكفاية الملحقه بالفتح (٤٨/١) الباب في شرح الكتاب (٥٥/١)

انھندیہ (٣١/١) الموسوعة الفقہیہ (٢٥٧/١٤) الدر المنقہ علی هامش مجمع الأنهر (٦٦/١) شرح النقایة (٧٠/١)

مفتی بہ قول:

فتویٰ طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مسئلہ:

(۱) (أ) قوله تعالى: ﴿لَا تَكْلِفْ نَفْسًا وَلَا سَعْيًا﴾^(۱)

(ب) قوله تعالى: ﴿لَا يَكْلِفُ اللَّهُ نَفْسًا وَلَا سَعْيًا﴾^(۲)

اللہ تعالیٰ نے مذکورہ مسافر کو اس کے علم کا ہی مکلف بنایا ہے اور مندرجہ بالا آیات کی رو سے تکلیف بقدر وسعت ہوتی ہے چنانچہ اسے پانی کا علم ہونے سے قبل (یعنی حالت نسیان میں) استعمال ماء اس کی وسعت میں نہیں تھا۔

الغرض جب وہ اپنے علم کی حد تک ہی مکلف تھا اور حالت یہ ہے کہ اس کو علم نہیں تھا تو وہ استعمال ماء کا مخاطب بھی نہیں تھا جس کا واضح نتیجہ یہ ہے کہ پانی موجود ہونے کے باوجود اس کے حق میں بمنزلہ عدم تھا اور ظاہر ہے کہ پانی نہ ہونے کی صورت میں طہارت کا وظیفہ تیمم ہی ہے لہذا اس کا تیمم کرنا جائز ہے اور اعادہ صلاۃ کی ضرورت نہیں ہے۔^(۳)

(۲) قوله تعالى:

﴿فَلَمْ تَجِدُوا مَاءً فَتَيَمَّمُوا﴾^(۴)

مسئلہ مذکورہ میں رمل میں وجود ماء کے باوجود وہ مسافر فاقد الماء متصور ہوگا کیوں کہ آیت مذکورہ میں وجدان ماء سے مراد "قدرة على الماء" (۵) ظاہر ہے کہ علم نہ ہونے کی صورت میں وہ قادر بھی نہ ہوگا اور جب قدرت نہ ہوئی تو گویا کہ پانی ہی موجود نہ ہو تو ایسے شخص کے لئے بلاشبہ تیمم درست ہے۔ فلا یعید صلوٰتہ۔^(۶)

۱- البقرة (۲۳۳)

۲- البقرة (۲۸۶)

۳- المبسوط للسرخسی (۱۲۰/۱) المبسوط للشیخانی (۱۲۳/۱) إلا أنه ذكره موجزا

۴- النساء (۴۳) المائدة (۶)

۵- مفردات الفاظ القرآن للراغب الاصفهانی (۴۹۱/۲) تفسیر النسفی (۲۲۴/۱) تفسیر روح المعانی (۴۲/۵)

تفسیر حق (۱۶۸/۲)، کذا فی تفسیر الخازن (۵۳۹/۱)

۶- العناية على هامش الفتح (۱۴۳/۱) المحيط البرهانی (۱۶۵/۱) البناية (۳۸۸/۱) مجمع الأنهر (۶۶/۱) التحريد

(۲۵۱/۱)

قول مفتي بكي تخرج:

① قال التمر تاشي والحصكفي:

صلى من ليس في العمران بالتيمم ونسى الماء في رحله وهو مما ينسى عادة لا إعادة عليه.

قال العلامة الشامي:

قوله (لا إعادة عليه) أي إذا تذكره بعد ما فرغ من صلاته فلو تذكر فيها يقطع ويعيد إجماعاً. ^(١)

② قال الحلبي:

ولونسيه المسافر في رحله وصلى بالتيمم لا يعيد - عند الطرفين ^(٢) -.

وقال أبو يوسف: يعيد ^(٣) (تقديم قول الطرفين فيه ترجيح له كما هو المعروف من دأبه في

المختار وهو مما لا يخفى).

③ قال قاضي خان:

مسافر نسي الماء في رحله أو في رحله ماء ولم يعلم به فتيمم فصلى جازت الصلاة في قول أبي

حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى. ^(٤)

(ترجيح قولهما فيه على نمط ما سبق من دأب الحلبي إذ ذأبهما في المختار سواء على ما عرف

في شرح العقود ^(٥))

④ قال الإمام محمد الرازي:

ولونسي الماء في رحله أو كان يقربه ماء لا يعلم فتيمم وصلى أجزاءه. ^(٦)

⑤ قال الكاساني:

المسافر يتيمم وفي رحله ماء لم يعلم به حتى صلى ثم علم به أجزاءه في قول أبي حنيفة ومحمد

رحمهما الله تعالى ولا يلزمه الإعادة وقال أبو يوسف: لم يجزئه ويلزمه الإعادة ^(٧) ثم ذكر أدلة الفريقين

١- الدر المختار مع رد المحتار (١/٤٦٧، ٤٦٨)

٢- مجمع الأنهر شرح الملتقى (١/٦٦)

٣- ملتقى الأبحر (١/٦٥)

٤- الفتاوى الخانية على هامش الهندية (١/٦٣)

٥- شرح عقود رسم المفتي (٣٠)

٦- تحفة الملوك (١/٣٨)

٧- بدائع الصنائع (١/١٧٣)

وأخر دليلهما فيه ومع ذلك رد ما استدل به أبو يوسف رداً بليغاً فهذا كله ترجيح لقولهما وتأخير دليلهما على الخصوص كما هو ظاهر لمن مارس أصول الإفتاء.

❶ كذا في الكتب الأخر، حيث أخر دليلهما فيها. ^(١)

❷ قولهما قول المتن على ما يليك بعضها:

١- قال الموصلي:

ولو صلى المسافر بالتيمم ونسى الماء في رحله لم يعد. ^(٢)

٢- قال النسفي:

ولم يعد إن صلى به (أى بالتيمم) ونسى الماء في رحله. ^(٣)

٣- قال صدر الشريعة الأصغر:

وإذا ذكره في رحله (أى بعد ما صلى متيمماً) لا يعيد الصلاة. ^(٤)

١- البحر الرائق (٢٧٨/١) تبين الحقائق (٤٣/١) غنية المستملى (٥٩).

٢- المختار للفتوى (٢٥/١).

٣- كنز الدقائق (١٠).

٤- النقاية (٧٠/١).

باب المسح على الخفين

[٦] اختلاف في مسكه

لا يجوز المسح على الجوربين إلا أن يكونا
مجلدين أو منعلين (عند أبي حنيفة رحمه الله
تعالى^(١)) وقالوا (أى أبو يوسف ومحمد . رحمهما
الله تعالى): يجوز إذا كانا ثخينين لا يشقان.

مفتي به قول:

فتوى صاحبين رحمهما الله تعالى كقول پر ہے۔

قول مفتي به كما متدل

(١) عن المغيرة بن شعبة أن رسول الله صلى الله عليه وسلم توضأ ومسح على الجوربين
والنعلين.^(٢)

١- الجوهرة النيرة (٨١/١)

٢- صحيح ابن حبان (١٦٧/٤) رقم (١٣٣٨)، وكذا انظر له: صحيح ابن خزيمة (٩٩/١) رقم (١٩٨)، سنن أبي
داؤد (٨٩/١) رقم (١٥٩)، مسند أحمد (١٤٤/٣٠) رقم (١٨٢٠٦)، جامع الترمذی (١٢٢/١) رقم (٩٩)، سنن
إبن ماجه (١٨٥/١) رقم (٥٥٩)، سنن النسائي الكبرى (٩٢/١) رقم (١٣٠)، السنن الكبرى للبيهقي (٢٨٤/١)
رقم (١٢٦٣)، مصنف ابن أبي شيبة (١٧١/١) رقم (١٩٧٣)، المعجم الكبير للطبراني (١٩٥/٢٠) رقم (١٦٤٠)،
المعجم الأوسط للطبراني (٢٤/٢) رقم (١١٠٨)، معرفة السنن والآثار (١٢٨/٢) رقم (٥٣٢)، أمالي الباغندي (٢٣/١)
رقم (١٠)، الأوسط لابن المنذر (١٢٩/٢) رقم (٤٦٧)، جامع الأحاديث (١١٥/٣٨) رقم (٤١١٧٣)، جامع الأصول
(٢٤٠/٧) رقم (٥٢٧٩)، جمهرة الأجزاء الحديثية (١٨٠/١)، إلا أنه لم يذكر "النعلين". معجم أسامي شيوخ أبي بكر
الإسماعيلي (٤/٢) رقم (٣٣٦)، موارد الظمان (٧١/١).

هنا حديث صحيح وكذا إسناداه هذا.

القول الصواب في مسائل الكتاب

== راجع له : صحيح ابن خزيمة مع الأحاديث المذيلة بأحكام شيخنا الأعظمي الهندي (٩٩/١) رقم (١٩٨) حيث حَكَم بصفحة إسناده، وقال الترمذى في "سننه" (١٦٧/١) رقم (٩٩): هذا حديث حسن صحيح.

الانتباه:

ورَدَّ البعضُ تصحيح هذا الحديث، فقام مشايخنا الحنفية وغيرهم للجواب عنه بما يلي:

(أ) - قال الملا على القاري الحنفي في "مرقاة المفاتيح" (٤٥٨/٢):

رواه أحمد والترمذي وقال حسن صحيح ورَدَّ بأن المعروف من رواية المغيرة المسح على الخفين وأجيب بأنه لا مانع من أن يروي المغيرة اللفظين وقد عضده فعل الصحابة.

(ب) - قال العيني في "البنية شرح الهداية" (٤٢٦/١ - ٤٢٧):

وأما حديث المغيرة بن شعبة فروي من طريق أبي قيس عن هذيل بن شرحبيل، عن المغيرة بن شعبة، "أن النبي - صلى الله عليه وسلم - توضأ ومسح على الجوربين والتعلين".

وقال الترمذي: حديث حسن صحيح، وقال النسائي في "سننه الكبرى": لا نعلم أحدا تابع أبا قيس على هذه الرواية، والصحيح عن المغيرة "أن النبي - صلى الله عليه وسلم - مسح على الخفين".

وذكر البيهقي حديث المغيرة هذا وقال: إنه حديث منكر، ضعفه سفيان الثوري، وعبد الرحمن بن مهدي، وأحمد بن حنبل، ويحيى بن معين، وعلي بن المديني، ومسلم بن الحجاج، والمعروف عن المغيرة حديث المسح على الخفين. وقال النووي: كل واحد من هؤلاء لو أنفرد قدم على الترمذي، مع أن الجرح مقدم على التعديل، قال: واتفق الحفاظ على تضعيفه، ولا يقبل قول الترمذي: إنه حسن صحيح.

وذكر البيهقي في "سننه" أن أبا محمد يحيى بن منصور - رضى الله عنه - قال: رأيت مسلم بن الحجاج وضعف هذا الحديث. وقال: أبو قيس الأودي، وهذيل بن شرحبيل لا احتمالان، وخصوصا مع مخالفتهم الأجلة الذين رووا هذا الحديث عن المغيرة فقالوا: مسح على الخفين.

قلت:

قال في "الإمام" أبو قيس: اسمه عبد الرحمن بن مروان، احتج به البخاري في "صحيحه" ووثقه ابن معين، وقال الجعفي: ثقة ثبت، وهذيل وثقه العجلي، وأخرج لهما البخاري في "صحيحه"، ثم إنهما لم يخالفا الناس مخالفة معارضة، بل روى أمرائنا على ما رواه بطريق مستقل غير معارض، فيحمل على أنهما حديثان، ولهذا لما أخرجه أبو داود وسكت عنه وصححه ابن حبان والترمذي، فإذا كان كذلك كيف يقبل قول النووي في حق الترمذي: ولا يقبل قول الترمذي في أنه حسن صحيح، فإذا طعن في الترمذي في تصحيحه هذا الحديث فكيف يؤخذ بتصحيحه في غيره.

وأما البيهقي فإنه نقل ما قاله واعتمد عليه من غير رواية؛ لأنه ادعى في هذا الحديث المخالفة للأئمة الحملة، وقد قلنا: إنه ليس فيه مخالفة، بل أمر زائد مستقل، فلا تكابر في هذه الأسانيد إلا متعصب.

==

(۲) مندرج ذیل صحابہ کرام و تابعین عظام رضوان اللہ علیہم اجمعین سے قولاً أو فعلاً مسح علی الجوزین کا جواز ثابت ہے:

- ۱۔ حضرت علی بن ابی طالب (۱)
- ۲۔ حضرت انس بن مالک (۲)
- ۳۔ حضرت عبداللہ بن مسعود (۳)
- ۴۔ حضرت عبداللہ بن عمر (۴)
- ۵۔ حضرت سعد بن ابی وقاص (۵)
- ۶۔ حضرت براء بن عازب (۶)

== (ج)۔ قال محقق "الإعلام بسنته عليه السلام" - شرح ابن ماجه لمغلطاي - (۱/۶۶۰):

قلت: وهو في صحيح ابن حبان (۲/۳۱۴) من حديث المغيرة بن شعبة. هكذا صحح الترمذي هذا الحديث، وقد صححه غيره ايضا، وهو الحق. وقد أعله بعضهم بما لا يدفع في صحته - إلى أن قال بعد كلام شافٍ - والصواب صحيح الترمذي في تصحيح هذا الحديث.

فائدة: يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

غاية ما يقال فيه أنه قد اختلف في تصحيحه وتضعيفه - كما ذهب إليه مغلطاي في شرحه على سنن ابن ماجه (۱/۶۶۰) مثلاً - فهذا لا يضرنا لما عُرف في الأصول من أن الحديث المُضَعَّف يصلح للاحتجاج به.

۱۔ السنن الكبرى للبيهقي (۱/۲۸۵) رقم (۱۲۶۴)، كذا انظر له: الأوسط لابن المنذر (۲/۱۲۰) رقم (۴۵۸)، مصنف ابن أبي شيبة (۱/۱۷۲) رقم (۱۹۸۰)، المرجع السابق (۷/۳۰۹) رقم (۳۶۳۵۸)، الطبقات الكبرى لابن سعد (۶/۲۴۱)

۲۔ المعجم الكبير للطبراني (۱/۲۴۴) رقم (۶۸۶)، وكذا انظر له: مصنف ابن أبي شيبة (۱/۱۷۲) رقم (۱۹۷۸)، مصنف عبد الرزاق (۱/۲۰۰) رقم (۷۷۹)، الأوسط لابن المنذر (۲/۱۲۲) رقم (۴۶۰)،

۳۔ المعجم الكبير للطبراني (۹/۲۵۱) رقم (۹۲۳۹)

۴۔ مصنف عبد الرزاق (۱/۲۰۱) رقم (۷۸۲)، مسند ابن الجعد (۱/۴۳۸) رقم (۲۹۹۱)، الأوسط لابن المنذر (۲/۱۲۲) رقم (۴۶۱)

۵۔ مصنف ابن أبي شيبة (۱/۱۷۲) رقم (۱۹۸۳)

۶۔ السنن الكبرى (۱/۲۸۵) رقم (۱۲۶۶)، مصنف ابن أبي شيبة (۱/۱۷۲) رقم (۱۹۸۳، ۱۹۸۴)، شرح مشكل الآثار (۱۰/۵۳)

- ٧- حضرت أبو مسعود انصاري (١)
 - ٨- حضرت أبو امامه (٢)
 - ٩- حضرت عتبة بن عمرو (٣)
 - ١٠- حضرت عمار (٤)
 - ١١- حضرت بطل بن سعد (٥)
 - ١٢- حضرت حسن بصري (٦)
 - ١٣- حضرت سعيد بن جبير (٧)
 - ١٤- حضرت سعيد بن مسيب (٨)
 - ١٥- حضرت عطاء بن أبي رباح (٩)
 - ١٦- حضرت إبراهيم نخعي (١٠)
 - ١٧- حضرت ضحاک (١١) اور
 - ١٨- حضرت نافع (١٢) - رضوان الله تعالى عليهم اجمعين -
- (٣) قال ابن قدامة:

- ١- السنن الكبرى (٢٨٥/١) رقم (١٢٦٥)، كذا انظر له: مصنف ابن أبي شيبة (١٧١/١) رقم (١٩٧١)، المرجع السابق (١٧٢/١) رقم (١٩٨٨)، مصنف عبدالرزاق (٢٠٠/١) رقم (٧٧٧)، الأوسط لابن المنذر (١٢١/٢) رقم (٤٥٩)
- ٢- مصنف ابن أبي شيبة (١٧٢/١) رقم (١٩٧٩)، الأوسط لابن المنذر (٧٤/٢) رقم (٤٣٠)
- ٣- مصنف ابن أبي شيبة (١٧٢/١) رقم (١٩٨٧)
- ٤- الأوسط لابن المنذر (١٢٧/٢) رقم (٤٦٥)
- ٥- مصنف ابن أبي شيبة (١٧٣/١) رقم (١٩٩٠)، الأوسط لابن المنذر (١٢٨/٢) رقم (٤٦٦)
- ٦- مصنف ابن أبي شيبة (١٧١/١) رقم (١٩٧٦)
- ٧- مصنف ابن أبي شيبة (١٧٣/١) رقم (١٩٨٩)
- ٨- مصنف ابن أبي شيبة (١٧١/١) رقم (١٩٧٦)، المرجع السابق (١٧٢/١) رقم (١٩٨٣)
- ٩- مصنف ابن أبي شيبة (١٧٣/١) رقم (١٩٩١)
- ١٠- المرجع السابق (١٧٢/١) رقم (١٩٧٧)
- ١١- مصنف ابن أبي شيبة (١٧٢/١) رقم (١٩٨١)
- ١٢- مصنف ابن أبي شيبة (١٧٣/١) رقم (١٩٩٢)

ان الصحابة مسحوا على الجوارب ولم يظهر لهم مخالف في عصرهم فكان إجماعاً. (۱)

مٹخانت کی قید

مندرجہ بالا روایات سے مطلقاً ”جورین“ پر مسح کا جواز معلوم ہوا پھر درج ذیل اولہ و وجوہ کی بدولت ان پر مٹخانت کی قید کا اضافہ کر دیا گیا:

(۱) مٹخانت کی شرط کبار تابعین کے اقوال میں موجود ہے۔ چنانچہ سید التابعین ”سعید بن مسیب“ اور علامۃ التابعین ”حسن بصری“ فرماتے ہیں:

”يمسح على الجوربين إذا كانا صفيقين (أى فحينين)“ (۲)

اور تاریخ و اساء الرجال کے علم سے آشنا کسی فرد پر یہ امر مخفی نہیں کہ ان تابعین مذکورین کے عہد میں صحابہ کرام کی ایک بڑی جماعت موجود تھی مگر کسی سے اس پر نکیر منقول نہیں اور نہ ہی اس مبارک دور ”خیر القرون“ کے کسی محدث نے اس کی تغلیط کی۔

بلکہ محدث جلیل امام ترمذی نے تو اپنی ”جامع“ میں مذکورہ بالا روایت مغیرہ نقل کرنے کے بعد اجل فقہاء کرام کے اقوال سے ان مطلق جرابوں کو مٹخانت کے ساتھ مقید کیا ہے۔ (۳)

الغرض یہ شرط ایسی نہیں ہے جس کی کوئی اصل موجود نہ ہو کما هو الظاهر مما سبق۔
(۲) قرآن مجید میں وضو کے اندر اصلی حکم ”غسل رجلین“ کا ہے جو کہ قطعی دلیل ہے اور ”مسح علی الخفین“ کا جواز احادیث متواترہ سے ثابت ہے اور یہ بھی قطعی دلیل کے مرتبہ میں ہے۔

قاعدہ ہے کہ دلیل قطعی، دلیل قطعی کے لئے تخصص اور مقید ہو سکتی ہے جبکہ ”جواز مسح علی الجوربین المطلقین“ کا ثبوت، صحیح خبر واحد (۴) سے ہے جو کہ دلیل ظنی ہے اس لئے یہ دلیل قطعی کیلئے تخصیص و تقید کا فائدہ نہیں دے سکتی لہذا اس میں مندرجہ ذیل ”تین شرائط کی حامل مٹخانت“ کی قید کا اضافہ کر دیا گیا تاکہ اس میں موزے کی مشابہت تحقیق ہو جائے:

۱۔ اتنی موٹی ہوں کہ ان سے پانی نہ جھنے

۲۔ بن باندھے پنڈلی پر خود ٹھہر جائیں

۳۔ ایک فرخ (تین میل) کی مسافت تک تابع مشی ممکن ہو

۱۔ المغنی (۳۳۱/۱)، الموسوعة الفقهية (۲۷۱/۳۷)

۲۔ مصنف ابن أبي شيبة (۱۷۱/۱) رقم (۱۹۷۶)، الأوسط لابن المنذر (۱۲۸/۲) رقم (۴۶۶)

۳۔ انظر جامع الترمذی (۱۲۲/۱)، رقم (۹۹)

۴۔ وقال البعض: ثبوته إنما هو بالحديث الضعيف (مع كونه خبر الواحد) وضعفه لابی القيس الأودى وهزيل بن شرحبيل فيه، وغير ذلك. أما صحته فيما علمت آنفاً مما ذكر في حاشيته.

چنانچہ اب جبکہ یہ نختیں سے مشابہت کی بناء پر خف کے حکم میں ہو چکی ہیں تو مسح علی الخفین کے تابع ہو کر ان پر بھی مسح جائز ہے۔

الفرض ثنائیت مذکورہ کی قید نہ لگانے سے قرآن مجید کے حکم قطعی کو دلیل ظنی سے مقید کرنا لازم آتا جس کا ناجائز ہونا اظہر من الشمس ہے اور ثنائیت مذکورہ کی قید سے اس کو حکم خف کے تحت کر دیا گیا جس پر مسح دلیل قطعی سے ثابت ہے لہذا روایت مغیرہ سے قرآن کا حکم قطعی بھی متاثر نہیں ہوا اور خبر واحد سے ثابت شدہ حدیث کا محمل بھی متعین ہو گیا۔ فللہ الحمد والمنة (۱)

مفتی بہ قول کی تخریج:

فی الہندیہ:

ویمسح علی الجورب المجلد والمنعل والشخین الذی لیس مجلدا ولا منعلا بشرط ان یستمسک علی الساق بلا ربط ولا یری ماتحتہ وعلیہ الفتوی. (۲)

قال ابن نجیم:

ثم المسح علی الجورب إذا کان منعلا جائز اتفاقا وان کان نخینا فهو غیر جائز عند أبی حنیفہ وقال: یجوز - إلى أن قال - وعنه أنه رجع إلى قولهما وعلیہ الفتوی. (۳)

قال ابن العلاء الہندی:

وان کان نخینا مستمسکا ای یستمسک علی الساق من غیر أن یربط بشیء ویستر الکعب ستر لا یدلو للناظر کما هو جورب اهل مرو فعلى قول أبی حنیفہ لا یجوز المسح علیہ الا إذا کان منعلا أو مبطنا وعلی قولهما یجوز وفي الذخیرة: قال الصدر الشہید: وعلیہ الفتوی. (۴)

قال التمرتاشی والحصکفی:

أو جوربیه ولو من غزل أو شعر النخینین بحیث یمشی فرسخا ویثبت علی الساق بنفسه ولا یری ماتحتہ ولا یشف. (۵)

۱۔ مستفاد مما یریک - بتسهیل وإضافة بسیرة - :

إعلاء السنن (۳۴۹/۱)، مقدمة التاترخانیة (۱۹۰۱۸/۱)

۲۔ الفتاوی الہندیة (۳۲/۱)

۳۔ البحر الرائق (۳۱۸، ۳۱۷/۱)

۴۔ الفتاوی التاتارخانیة (۲۰۳/۱)

۵۔ الدر المختار (۵۰۰، ۴۹۹/۱)

قال دمامد أفندي:

وكذا (أى يجوز المسح) على الثخين الذى يستمسك على الساق من غير ربط في الأصح عن الإمام وهو قولهما وفي رواية أخرى عنه لا يجوز إلا إذا كانا منعلين لكن رجع إلى قولهما في آخر عمره قبل موته بتسعة أيام وقيل بثلاثة أيام وعليه الفتوى. (١)

قال ابن الهمام:

- قال بعد تحقيق المسألة وتفصيل الكلام:- والدلالة على مقتضاة بغير سبب فلذا رجع الإمام إلى قولهما وعليه الفتوى. (٢)

قال الحلبي:

أما المسح على الجوارب فلا يجوز عند أبي حنيفة إلا أن يكونا مجلدين أو منعلين وقالوا: يجوز إذا كانا ثخينين لا يشفان وعليه أى على قول أبي يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى الفتوى. (٣)
كذا في الكتب الأخرى. (٤)

فائدة جلية

على سبيل الافادة يوضح ربه كدام صاحب نے آخرمیں قول صاحبین کی طرف رجوع فرمایا تھا۔ (٥)

١- مجمع الأنهر (٧٥/١)

٢- فتح القدير (١٦٠/١)

٣- الحلبي الكبير (١٠٥/١) و منية المصلي (٥٤)

٤- مراقى الفلاح (١٢٩)، تبين الحقائق (٥٢/١)، النهر الفائق (١٢٤/١)، العناية على هامش الفتح (١٦١/١)، الجوهرة النيرة (٨٢/١)، الدر المستقى (٧٤/١)، الاختيار لتعليل المختار (٢٨/١)، الهداية (٦٠/١)، درر الأحكام شرح غرر الأحكام (١٤٧/١)، ملتقى الأبحر (٧٥/١)، شرح النقاية (٧٣/١)، شرح الوقاية (١١١/١)، المعاصر على المختصر (٦٥)، الفتاوى الخانية (٥٢/١)، المبسوط للسرخسي (٩٧/١)، الباب في شرح الكتاب (٥٩/١)، الباب في الجمع بين السنة والكتاب (١٦١/١)، إعلاء السنن (٣٤٩/١)، الفقه الحنفى وأدلته (٨٩/١)، الفقه الحنفى في ثوبه الجديد (٩٨/١)، الفقه الإسلامى وأدلته (٤٩٨)

٥- المبسوط للسرخسي (٩٧/١)، بدائع الصنائع (٨٣/١)، مجمع الأنهر شرح ملتقى الأبحر (٧٥/١)، حاشية الطحطاوى على المراقى (١٢٩)، غنية المستملى (١٠٥/١)، تحفة الفقهاء (٨٦/١)، التاتارخانية (٢٠٣/١)، فقه السنة (٦١/١)، درر الأحكام شرح غرر الأحكام (١٤٧/١)، الباب في شرح الكتاب (٥٩/١)، المعاصر على المختصر (٦٥)، النهر الفائق (١٢٤/١)، فتاوى قاضى خان (٥٢/١)، الفقه الإسلامى وأدلته (٤٩٨)، الهداية شرح البداية (٦٠/١)، الفقه الحنفى وأدلته (٨٩/١)، تبين الحقائق (٥٢/١)، العناية على هامش الفتح (١٦١/١)، الكفاية الملحق بالفتح (٥٤/١)، الجوهرة النيرة (٨٢/١)، شرح الوقاية (١١١/١)، إعلاء السنن (٣٤٩/١)، بذل المجهود (٩٧/١)، معارف السنن (٣٤٦/١)، فتح الملهم (٤٣١/١)، أمانى الأخبار (٧٣/٢)

باب الحيض

[۷] اختلاف في مسئلہ

ومن ولدت ولدين في بطن واحد فنفاستها ما خرج
من الدم عقيب الولد الاول عند أبي حنيفة وأبي
يوسف - رحمهما الله تعالى - وقال محمد
وزفر - رحمهما الله تعالى - من الولد الثاني.

مفتی بہ قول:

فتویٰ شیخین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

”نفاس“ کی فقہی تعریف یہ ہے:

”هو الدم الذي يخرج عقيب الولادة“۔^(۱)

یعنی بچہ پیدا ہونے کے بعد جو خون نکلے وہ ”نفاس“ کہلاتا ہے اور مسئلہ مذکورہ میں ولادتِ ولد چونکہ پہلے بچے پر ہی
تحقق ہو جاتی ہے لہذا اس کے بعد نکلنے والا خون نفاس شمار ہوگا۔

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن العلاء الهندی:

قد اختلف العلماء رحمهم الله تعالى فيه (أى في أول وقت النفاس)، قال أبو حنيفة وأبو يوسف:

۱۔ الفتاویٰ التاتاریخانیہ (۲۸۸/۱)، القاموس الفقہی (۳۵۷/۱)، تحفۃ الفقہاء (۳۳/۱)، الموسوعة
الفقہیہ (۱۹۸/۳)، المختار للفتویٰ (۳۴/۱)، تبیین الحقائق (۶۸/۱)، غرر الأحکام (۱۷۷/۱)، الفقہ الإسلامی
للزحیلہ (۶۲۱)، التعریفات للجرجانی (۳۱۱/۱)، معجم مقالید العلوم فی الحدود والرسوم (۵۰/۱)،
الوقایہ (۱۳۶/۱)، خزائنہ الفقہ (۵۱)، کشاف اصطلاحات الفنون (۲۲۵/۴)، الہندیہ (۳۷/۱)، الفقہ النافع (۱۴۴/۱)

هو من وقف ولادة الولد الأول، وفي "الزاد": هو الصحيح، وقال محمد وزفر رحمهما الله تعالى: هو من الولد الثاني. (١)

② في الهندية:

ونفاس التوأمين من الأول، كذا في الكافي. (٢)

③ قال العلامة قاسم بن قطلوبغا:

من ولدت ولدين في بطن واحد فنفاستها ما خرج من الدم عقيب الولد الأول عند أبي حنيفة وأبي يوسف وقال محمد وزفر: من الثاني، قال الاسييجابي: الصحيح هو القول الأول واعتمده الائمة المصححون. (٣)

④ قال الحلبي:

ونفاس التوأمين من الأول خلافا لمحمد (٤) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح كما لا يخفى)

⑤ قال طهماز:

فلو ولد ولدين أو أكثر فالنفاس يكون من الأول بشرط أن لا يكون بين الأول والثاني ستة أشهر فإن كانت فالثاني حمل جديد. (٥)

⑥ كذا في الكتب الأخر التي أخر مصنفوها دليل الشيخين رحمهما الله تعالى فيها وهي أمانة ترجيح لقولهما على ما عرف في "شرح العقود" وغير ذلك من الكتب. (٦)

١- الفتاوى التاتارخانية (١/٢٩٠)

٢- الهندية (١/٣٧)

٣- التصحيح والترجيح (٥٨، ٥٩)

٤- ملتي الأبحر (١/٨٢)

٥- الفقه الحنفى في ثوبه الجديد (١/١٤٥، ١٤٦)

٦- تبیین الحقائق (١/٦٨) البحر الرائق (١/٣٨١)، بدائع الصنائع (١/١٦١)، المحيط البرهاني (١/٣٧١)، المبسوط

للسرخسي (٢/١٩)، اللباب في شرح الكتاب (١/٦٦)، الفقه الحنفى وأدلته (١/١٠٦)

كتاب الصلاة

[٨] اختلافي مسئلة

واخر وقتها (أى الظهر) عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - إذا صار ظل كل شيء مثليه سوى فيء الزوال وقال أبو يوسف و محمد - رحمهما الله تعالى - إذا صار ظل كل شيء مثليه.

مفتى به قول:

فتوى امام ابو حنيفة رحمه الله تعالى كقول پر ہے۔

قول مفتى به كما متدل:

- (١) عن أبي هريرة رضى الله عنه وعبد الله بن عمر رضى الله عنه عن رسول الله صلى الله عليه وسلم أنه قال: "إذا اشتد الحر فأبردوا عن الصلاة فإن شدة الحر من فيح جهنم". (١)
- (٢) عن أبي سعيد قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: "أبردوا بالظهر فإن شدة الحر من فيح جهنم". (٢)

١- صحيح البخارى (٧٦/١) رقم (٥٣٤)، وكذا انظر له: صحيح مسلم (١٠٨/٢) رقم (١٤٣٣)، صحيح ابن حبان (٣٧٤/٤) رقم (١٥٠٧)، صحيح ابن خزيمة (١٧٠/١) رقم (٣٢٩)، سنن الترمذى (٢٩٥/١) رقم (١٥٧)، سنن أبي داود (١٥٧/١) رقم (٤٠٢)، سنن النسائى (٢٤٨/١) رقم (٥٠٠)، سنن ابن ماجه (٢٢٢/١) رقم (٦٧٧)، مسند أحمد بن حنبل (٢٦٦/٢) رقم (٧٦٠٢)، مسند السراج (٣١٩/١) رقم (٩٨٦)، المؤطا . رواية محمد بن الحسن (٢٨٠/١) رقم (١٨٤)، مصنف عبد الرزاق (٥٤٢/١) رقم (٢٠٤٩)، السنن الماثورة للشافعى (١٢٨/١) رقم (١١٨)، السنن الكبرى للبيهقى (٤٣٧/١) رقم (١٩٠٠)

٢- صحيح البخارى (٥٤٩/١) رقم (٥٣٨)، وكذا انظر له: مسند أحمد (٥٢/٣) رقم (١١٥٠٨)، مسند أبي يعلى (٤٨٠/٢) رقم (١٣٠٩)، سنن ابن ماجه (٢٢٣/١) رقم (٦٧٩)، السنن الكبرى (٤٣٧/١) رقم (١٩٠١)، الاحاديث المختارة (٢٠٢/٣)، كتاب الآثار برواية محمد بن الحسن (٣١) رقم (٦٦)، سنن النسائى (٢٤٩/١) رقم (٥٠١)، شرح معانى الآثار (١٨٧/١) رقم (١٠٣١)، مسند السراج (٣٢٩/١) رقم (١٠٢٤)، مصنف ابن أبي شيبة (٢٨٧/١) رقم (٣٢٨٨) - موقوفا على عمر

روایات بالا سے معلوم ہوا کہ ایک مثل کے بعد بھی ظہر کا وقت باقی رہتا ہے کیونکہ دیار عرب میں ایک مثل تک گرمی کی شدت باقی رہتی ہے۔ (۱)

(۳) عن أبي ذر رضي الله عنه قال:

كنا مع النبي صلى الله عليه وسلم في سفر فأراد المؤذن أن يؤذن فقال له: "أبرد" ثم أراد أن يؤذن فقال له: "أبرد" ثم أراد أن يؤذن فقال له: "أبرد"، حتى ساء الظل التلول فقال النبي صلى الله عليه وسلم: "إن شدة الحر من فيح جهنم". (۲)

یہ حدیث مثل اول کے بعد ظہر کا وقت باقی رہنے پر نص ہے۔ کیونکہ یہ بات عادتاً امر بدیہی میں سے ہے کہ پڑے ہوئے ہموار جسم (جیسے ریت کے ٹیلے) کا سایہ جب اس کے برابر ہو یعنی ایک مثل ہو تو کھڑے ہوئے جسم (جیسے گاڑی ہوئی لکڑی وغیرہ) کا سایہ یقیناً ایک مثل سے زیادہ ہوتا ہے کما هو الظاهر جذاً۔ (۳)

(۴) عن عبد الله بن رافع مولى ام سلمة زوج النبي صلى الله عليه وسلم أنه سأل اباه ريرة رضي الله عنه عن وقت الصلاة، فقال أبوهريرة أنا أخبرك:

"صل الظهر إذا كان ظلك مثلك والعصر إذا كان ظلك مثليک ا"۔ (۴)

روایت مذکورہ امام صاحبؒ کے مذہب کے بارے میں صریح ہے کما لا يخفى (۵)

(۵) عن جابر رضي الله تعالى عنه قال:

صلى بنا رسول الله صلى الله عليه وسلم العصر حين صار ظل كل شيء مثليه. ا (۶)

۱۔ عملة القاری (۳۰/۵)، إعلاء السنن (۳/۲)، بذل المجهود (۲۳۶/۱)، فتح الملهم (۱۹۱/۲)، أمانی الاحبار (۲۷۴/۲)، حاشیة السہارنفوری علی الترمذی (۱۳۴/۱)، الفقه الإسلامی وأدلته (۶۶۶)، البحر الرائق (۴۲۵/۱)، الحلبي الكبير (۱۹۹)، تبیین الحقائق (۷۹/۱)، الاختیار للموصلي (۴۳/۱)، كشف الحقائق (۳۴/۱)

۲۔ صحيح البخاری (۴۲/۲) رقم (۶۳۰)، صحيح ابن خزيمة (۲۰۵/۱) رقم (۳۹۴)۔

۳۔ إعلاء السنن (۴/۲)، معارف السنن (۲۲۰، ۲۱/۲)، فيض الباری (۱۰۹/۲)، فتح الملهم (۱۹۱/۲)، بذل المجهود (۲۳۶/۱)، أمانی الاحبار (۲۷۴/۲)۔

۴۔ الموطأ۔ رواية محمد بن الحسن (۳/۱) رقم (۱)، الموطأ۔ رواية يحيى الليثي (۸/۱) رقم (۹)، مصنف عبد الرزاق (۵۴۰/۱) رقم (۲۰۴۱)، موطأ الإمام مالك (۱۱/۲) رقم (۱۲)۔

إسناده صحيح۔ راجع له: آثار السنن (۴۸/۱)

۵۔ اوجز المسالك (۱۵۹/۱)

۶۔ بذل المجهود (۲۳۸/۱) وفتح الملهم (۱۹۱/۲) عزوا إلى ابن أبي شيبة وقال صاحب البذل: "يسند لا بأس به"۔

(۲) عن علي بن شيبان قال:

قدمنا على رسول الله صلى الله عليه وسلم المدينة فكان يؤخر العصر ما دامت

الشمس بيضاء نقية. (۱)

حدیث بالا اس امر پڑا ہے کہ حضور صلی اللہ علیہ وسلم عصر کی نماز اس وقت ادا فرماتے تھے جب ہر چیز کا سایہ اس

کے دو مثل ہو جاتا تھا۔ (۲)

(۷) عن سليمان بن بريدة عن أبيه عن النبي صلى الله عليه وسلم ان رجلا سأله عن وقت الصلاة

فقال له: 'صل معنا هذين' يعنى اليومين فلما زالت الشمس أمر بلالاً فأذن ثم أمره فأقام الظهر ثم أمره

فأقام العصر والشمس مرتفعة بيضاء نقية ثم أمره فأقام المغرب حين غابت الشمس۔ ۵۱ (۳)

”فأقام العصر والشمس مرتفعة بيضاء نقية“ کا جملہ ایک مثل پر نماز پڑھنے کے وقت نہیں کہا جاسکتا لہذا معلوم

ہوا کہ نماز ظہر کا وقت ایک مثل کے بعد باقی رہتا ہے۔ (۴)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشي:

ووقت الظهر من زواله إلى بلوغ الظل مثليه.

قال ابن عابدين:

قوله (إلى بلوغ الظل مثليه) هذا ظاهر الرواية عن الإمام "نهاية"، وهو الصحيح "بدائع

ومحيط وينابيع" وهو المختار "غياثية" واختاره الإمام المجبوبي وعول عليه النسفي وصدر الشريعة

"تصحيح قاسم" واختاره أصحاب المتون وارتضاه الشارحون. (۵)

② في الهنديه:

وقت الظهر من الزوال إلى بلوغ الظل مثليه سوى الفياء، كذا في الكافي، وهو

۱۔ أبو داود (۱۵۸/۱) رقم (۴۰۸)، الاحاديث المختارة - في معناه - (۱۰/۳) رقم (۲۲۸۴)

قال ابن الترمكاني في "الجوهر النقي" (۴۴۱/۱): أخرجه أبو داود وسكت عنه.

۲۔ بذل المجهود (۲۳۸/۱)، فتح الملهم (۱۹۱/۲)

۳۔ صحيح مسلم (۱۰۵/۲) رقم (۱۴۲۲)، كذا انظر له: شرح معاني الآثار (۲۴۸/۱) رقم (۸۲۵)، مصنف ابن أبي

شيبه (۲۸۲/۱) رقم (۳۲۳۰) - في معناه إلا أنه موقوف على عمره۔

۴۔ انظر له: أمانى الأخبار (۲۷۵/۲)، التجرید (۳۸۲/۱)

۵۔ رد المختار (۱۹/۲)

الصحيح. (۱)

● قال الشرنبلالی:

وقت صلاة الظهر من زوال الشمس إلى أن يصير ظل كل شيء مثليه سوى فينى الزوال
لتعارض الآثار وهو الصحيح وعليه جل المشايخ والمتون. (۲)

● قال ابن نجيم:

قوله (والظهر من الزوال إلى بلوغ الظل مثليه سوى الفنى) وفي المحيط:
والصحيح قول أبي حنيفة وفي تصحيح القدورى للعلامة قاسم: إن برهان الشريعة المحبوبة اختاره
وعول عليه النسفى ووافق صدر الشريعة ورجح دليله، وفي الفياثية: وهو المختار، وفي شرح المجمع
للمصنف: إنه مذهب أبي حنيفة واختاره أصحاب المتون وارتضاه الشارحون. (۳)

● قال ابن العلاء الهنذى:

وأول وقت العصر إذا صار ظل كل شيء مثليه وهو المختار. (۴)

● كذا في الكتب الأخرى. (۵)

ملاحظة:

بعض فقهاء حنفی نے قول صاحبین "کورانج مفتی بہ قرار دیا ہے۔ (۶) لہذا مسافر و معذور حضرات اس پر عمل کرنا
چاہیں تو اس کی بھی گنجائش ہے وہ کہ قال شیخنا العلامة کشمیری (۷)

۱۔ الهندية (۵۱/۱)

۲۔ مراقى الفلاح (۱۷۵)

۳۔ البحر الرائق (۴۲۵/۱)

۴۔ التاتار حانية (۲۹۷/۱)

۵۔ النهر الفائق (۱۵۹/۱)، اللباب في شرح الكتاب (۷۱/۱)، تحفة الملوك (۵۶/۱)، ملتقى الأبحر (۱۰۴/۱)،

المعتصر على المختصر (۸۲)

۶۔ الدر المنتقى (۱۰۵/۱)، طحطاوى على المراقى (۱۷۶)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۲۲۶/۱)، الفقه

الحنفى وأدلته (۱۲۳/۱)، الفقه الحنفى في ثوبه الحديد (۱۸۴/۱)، الفقه الإسلامى وأدلته (۶۶۵)، شرح معانى الآثار

(۱۱۸/۱) في آخر كتاب المواقيت، أوجز المسالك (۱۵۹/۱)

۷۔ فيض البارى (۹۵/۲)، معارف السنن (۱۲/۲)، العرف الشذى (۱۳۵/۱)

[٩] اختلاف في مسئلة

آخر وقتها (أى المغرب) ما لم تغب الشفق وهو البياض
الذى يرى فى الأفق بعد الحمرة عند أبى حنيفة وقال
أبويوسف ومحمد - رحمهما الله تعالى - : هو الحمرة.

مفتى به قول:

فتوى صاحبين رحمهما الله تعالى كقول به -

قول مفتى به كما متدل:

- (١) عن ابن عمر رضى الله عنهما قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم:
"الشفق الحمرة فإذا غاب الشفق وجبت الصلاة" (١)
- (٢) عن عبد الله بن عمرو - رضى الله عنه - قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم:
"وقت المغرب إلى أن تذهب حمرة الشفق" (٢)
- (٣) عن عبد الله بن عمرو عن النبى صلى الله عليه وسلم قال:
"وقت المغرب ما لم يسقط نور الشفق" (٣)

- ١- سنن الدارقطني (٢٦٩/١) رقم (٣)، السنن الكبرى (٣٧٣/١) رقم (١٦٢١)
قال البيهقي في السنن الكبرى (٣٧٣/١): والصحيح موقوف أى على ابن عمر. فنقل صحة وقفه عن
البيهقي كثير من المحققين وأقره، كابن حجر في "التلخيص" (٤٥١/١)، وابن الملقن في "البلد" (١٨٨/٣)،
والشوكاني في "النيل" (٣٨٧/١)، وابن عبد الهادي في "تنقيح التحقيق" (٧/٢)، ومع ذلك قال آخرهم ذكرًا: رواه
الدارقطني أيضًا موقوفًا من قول ابن عمر، وهو أشبه.
- ٢- صحيح ابن خزيمة (١٨٢/١) رقم (٣٥٤)
قال شيخ شيوخنا في "إعلاء السنن" (١٣/٢):
قلت: رواية ابن خزيمة رجالها كلهم ثقات. ومحمد بن يزيد هو الواسطي، وثقه غير واحد، كما في "التهذيب" وتفرّد
الثقة بزيادة مقبول ما لم يناف رواية الثقات، وههنا كذلك.
- ٣- صحيح مسلم (٤٢٦/١) رقم (٦١٢)، وكذا انظر له:
السنن الكبرى (٣٦٧/١) رقم (١٥٩٤)، سنن النسائي (٢٦٠/١) رقم (٥٢٢)، صحيح ابن خزيمة (١٨٢/١) رقم.
(٣٥٤)، مسند البزار (٣٧٥/١) رقم (٢٤٢٨)، إلا أنه رواه موقوفًا.

القول الصواب في مسائل الكتاب

”ثور الشفق“ المراد به حمرة الشفق. (١) وفي رواية أبي داود ”فور الشفق“ مكان ”ثور الشفق“ (٢) ومعناها متحد (٣)

(٣) عن النعمان بن بشير قال:

أنا أعلم الناس بوقت هذه الصلاة - يعني العشاء - كان رسول الله صلى الله عليه وسلم يصلّيها لسقوط القمر لثالثة. (٣)

(٥) عن ابن عباس رضي الله عنهما قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم أمّني جبريل عليه السلام عند البيت مرتين فصلّى بي الظهر حين زالت الشمس وكانت قنبر الشراك وصلّى بي العصر حين كان ظله مثله وصلّى بي المغرب حين أفطر الصائم وصلّى بي العشاء حين غاب الشفق الأحمر هـ. (٥)

روایت بالا سے یہ مضمون واضح ہے کہ انتہائے وقتِ مغرب اور ابتدائے وقتِ عشاء کے درمیان حد فاصل غیبیہ

الشفق الاحمر ہے۔

١- فتح الملہم (١٩٥/٢)، بذل المجہود (٢٣٢/١)، شرح أبي داود للعيني (٢٥٥/٢)، نيل الأوطار (٣٨٧/١)، حاشية السندی علی النسائی (٢٦٠/١)

٢- سنن أبي داود (١٥٤/١) رقم (٣٩٦)

٣- بذل المجہود (ایضاً)، شرح أبي داود للعيني (ایضاً)، عون المعبود (٤٩/٢)، تفسیر سنن أبي داود / معالم السنن (١١٠/١)، البلر المنیر (١٨٠/٣)

٤- صحیح ابن حبان (٣٩٢/٤) رقم (١٥٢٦)، وكذا النظر له: المستدرک للحاکم (٣٠٨/١) رقم (٧٠٠)، سنن أبي داود (١٦٧/١) رقم (٤١٩)، سنن الترمذی (٣٠٦/١) رقم (١٦٥)، سنن النسائی (٢٦٤/١) رقم (٥٢٩)، مسند أحمد (٢٧٤/٤) رقم (١٨٤٣٩)، السنن الکبری (٤٤٨/١) رقم (٢١٩٩)، سنن الدارمی (٢٩٨/١) رقم (١٢١١).

إسناده صحیح.

راجع له: خلاصة الأحكام للنووي (٢٦٠/١)، المفهم للقرطبي (١٠٠/٣). وقال المبارك كفوري في مرعاة المفاتيح (٦٤٧/٢): رواه أبو داود وسكت عليه هو والمنذري.

٥- أخرجه ابن الملقن في ”تحفة المحتاج“ (٢٤٤/١)، وقال: ”رواه أبو داود والترمذي وقال حسن وصححه ابن خزيمة وابن السكن وقال الحاكم صحيح الإسناد“

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

ومع ذلك انه صحيح أو حسن لما اشترط المصنف على نفسه في المقدمة أن لا يذكر فيه إلا حديثاً صحيحاً أو حسناً. وأخرجه الطبراني - بسعنه - في ”الكبير“ (٢٦٠/١٧)، برقم (١٤٤٠٦) بإسناد رجاله ثقات إلا أيوب بن عتبة اليمامي وهو ضعيف كما في ”التقريب“ وغيره فلا أقل من أن يكون عاضداً لما سبق مما صح إسناده.

(٦) مندرج ذیل صحابہ کرام۔ رضوان اللہ علیہم اجمعین۔ کا مذہب بھی یہی تھا کہ ”اشفق“ سے مراد ”الحمرة“ ہے:

۱۔ حضرت عبداللہ بن عمر (۱)

۲۔ حضرت عبادۃ بن صامت اور حضرت شداد بن اوس (۲)

۳۔ حضرت ابن عباس (۳)

۴۔ ۵۔ حضرت عمر، حضرت علی اور حضرت ابو ہریرہ (۴)۔ رضوان اللہ تعالیٰ علیہم اجمعین۔

قول مفتی بہ کی تخریج:

۱۔ فی الہندیہ:

ووقت المغرب منه (أى من الغروب) إلى غيوبة الشفق وهو الحمرة عندهما وبه يفتى (۵)

قال الشرنبلالی:

وأول وقت المغرب منه أى غروب الشمس إلى قبيل غروب الشفق الأحمر على

المفتى به وهو رواية عن الإمام وعليها الفتوى وبها قالوا (أى الصحابان) (۶)

قال التمرتاشى والحصكفى:

ووقت المغرب منه إلى غروب الشفق وهو الحمرة عندهما وبه قالت الثلاثة واليه

رجع الإمام كما في ”شروح المجمع“ وغيرها، فكان هو المذهب. (۷)

قال سراج الدين ابن نجيم:

وهو أى الشفق، البياض الذى بعد الحمرة في قول الإمام وزفر اقتداء بالصديق وغيره

وعنه أنه الحمرة وبه قالوا وهو قول ابن عمرو ابن عباس وإليه رجع الإمام وعليه الفتوى. (۸)

۱۔ السنن الكبرى للبيهقى (۳۷۳/۱) رقم (۱۶۱۹)، وكذا انظر له: مصنف ابن أبي شيبة (۲۹۳/۱) رقم (۳۳۶۲)، مصنف

عبدالرزاق (۵۵۹/۱) رقم (۲۱۲۲)، معرفة السنن والآثار (۲۲۴/۲) رقم (۶۰۸)، المرجع السابق (۲۲۴/۲) رقم (۶۰۹)

۲۔ السنن الكبرى (۳۷۳/۱) رقم (۱۶۲۳)، مصنف ابن أبي شيبة (۲۹۳/۱) رقم (۳۳۶۳)، مصنف عبدالرزاق

(۵۵۶/۱) رقم (۲۱۱۱)

۳۔ السنن الكبرى للبيهقى (۳۷۳/۱) رقم (۱۶۲۲)

۴۔ نفس المرجع السابق، معرفة السنن والآثار (۲۲۵/۲) رقم (۶۰۹)

۵۔ الہندیہ (۵۱/۱)

۶۔ مراقی الفلاح (۱۷۷)

۷۔ الدر المختار (۲۲/۲)

۸۔ النہر الفائق (۱۶۰/۱)

قال الزحيلي:

والشفق عند الصاحبين والحنابلة والشافعية: هو الشفق الأحمر، لقول ابن عمر:

”الشفق: الحمرة“ والفتوى عند الحنفية على قول الصاحبين، وقد رجع الإمام إليه وهو المذهب. (١)

قال المجيب:

والمغرب منه إلى مغيب الشفق وهو الحمرة عندهما وبه يفتى. (٢)

كذا في الكتب الأخر. (٣)

١- الفقه الإسلامي وأدلته (٦٦٨)

٢- الوقاية (١٤٧/١) -

٣- الفتاوى التاتارخانية (٢٩٨/١)، الدرر المنتقى (١٠٥/١)، حاشية الشلبي على التبيين (٧٠/١)، الباب في شرح

الكتاب (٧٢/١)، فتاوى السفدي (٥٣/١)، الفقه الحنفى وأدلته (١٢٦/١)، الفقه الحنفى في ثوبه الحديد

(١٨٣/٢)، المختصر على المختصر (٨٤)

باب الأذان

[١٠] اختلاف في مسئلته

لا يؤذن لصلاة قبل دخول وقتها إلا في الفجر عند أبي يوسف (أى خلافاً لأبي حنيفة ومحمد^(١) رحمهما الله تعالى)

مفتى به قول:

فتوى طرفين رحمهما الله تعالى كقول پر ہے۔

قول مفتى به كما متدل:

(١) عن شداد مولى عياض بن عامر عن بلال أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال له: "لا تؤذن حتى يستبين لك الفجر هكذا". ومد يديه عرضاً.^(٢)

(٢) عن حميد بن هلال: أن بلالا أذن ليلة بسواد فأمره رسول الله صلى الله عليه وسلم أن يرجع

١- التحريد للقدوري (٤٠٤/١)

٢- سنن أبي داود (٢٠٢/١) رقم (٥٣٤)، معرفة السنن والآثار للبيهقي (٢٣٣/٢) رقم (٦١٥).

قال شيخنا العثماني^٣ في "الإعلاء" (١٣٢/٢):

"فإن قيل في هذا الحديث أن البيهقي أعله بالانقطاع وقال في "المعرفة": وشداد مولى عياض لم يدرك بلالا

انتهى. وقال ابن القطان: وشداد أيضاً مجهول لا يعرف بغير رواية جعفر بن برقان عنه، كما في الزيلعي، قلنا في جوابه:

إن الأصل في الاحتجاج حديث البيهقي وهذا مؤيد له ومقوّ. والحافظ ذكر في تهذيب التهذيب في ترجمة شداد أنه

روى عن بلال المؤذن ولم يدركه، قاله أبو داود، وعن أبي هريرة ووابصة بن معبد وسالم بن وابصة روى عنه جعفر بن

برقان، ذكره ابن حبان في الثقات ١هـ. وفي التقريب: "مقبول يرسل".

قلت: فأما الجهالة فقد انتفت؛ فإن المجهول لا يوصف بالقبول والثقة ومن وصفه بذلك إنما وصفه بعد الاطلاع

على ما يزيل الجهالة وأما الانقطاع فهو وإن لم يكن يضر عندنا لكن عند التعارض بينه وبين الوصل يقدم الوصل فلا

يرجح هذا الحديث على الحديث الصحيح ولكن حديث البيهقي سالم عن الجرح (وسياتى ههنا بعد قليل) كما في

الإمام فهو يقدم ويرجح لأنه ناه ثابت، وحديث أبي داود مقوّ له كما قدمناه.

إلى مقامه فينادي إن العبد نام فرجع. (١)

(٣) عن عائشة قالت:

”ما كانوا يؤذنون حتى ينفجر الفجر“. (٢)

(٣) عن ابن عمر رضى الله عنهما:

إن بلالاً أذن بليل فقال له النبي صلى الله عليه وسلم: ”ما حملك على ذلك؟“ قال: استيقظت وأنا وسمان فظننت أن الفجر قد طلع فأذنت فأمره النبي صلى الله عليه وسلم أن ينادى في المدينة ثلاثاً ”إن العبد رقد“ ثم أقعده إلى جنبه حتى طلع الفجر ثم قال: ”قم الآن“ ثم ركع رسول الله صلى الله عليه وسلم ركعتي الفجر. (٣)

(٥) عن حفصة رضى الله عنها:

أن رسول الله صلى الله عليه وسلم كان إذا أذن المؤذن بالفجر قام فصلى ركعتي الفجر ثم خرج إلى المسجد ويحرم الطعام وكان لا يؤذن حتى يصبح. (٣)

(٢) عن يحيى بن عباد عن جده شيبان:

أنه غدا إلى المسجد، فجلس إلى بعض حجر النبي صلى الله عليه وسلم فسمع صوته فقال: ”أبا يحيى“ قال: نعم، قال: ”ادخل“ فدخل فإذا النبي صلى الله عليه وسلم يتغدى، فقال: ”هلم إلى الغداء“ فقال: يا رسول الله إني أريد الصيام قال: ”وأنا أريد الصيام، إن مؤذنا في بصره سوء، أذن قبل الفجر“. (٥)

١- سنن الدارقطني (٢٤٤/١)

قال البيهقي في مختصر الخلافات (٤٦٧/١): هو مرسل بكل حال. وقال تقي الدين في ”الإمام“: لكنه مرسل جيد ليس في رجاله مطعون فيه، كذا في نصب الراية (٢٣٣/١) وآثار السنن (٦٣).

٢- مصنف ابن أبي شيبة (١٩٤/١) رقم (٢٢٢٣)، قال النيموي في ”آثار السنن“ (٦٤): إسناده صحيح

٣- السنن الكبرى للبيهقي (٣٨٣/١) رقم (١٦٧٤)

إسناده حسن كما في ”آثار السنن“ (٦٣)

٤- المعجم الكبير للطبراني (١٩٢/٢٣) رقم (١٩٢٧٥)، وكذا انظر له: شرح معاني الآثار (١٤٠/١) رقم (٧٨٩)،

مسند أبي يعلى (٤٦٦/١٢) رقم (٧٠٣٦)

قال النيموي: رواه الطحاوي والبيهقي وإسناده جيد، انظر ”آثار السنن“ (٦٣)

٥- المعجم الكبير (٣١١/٧) رقم (٧٢٤٤)، وكذا انظر له: السنن الكبرى (٢١٨/٤) رقم (٧٨١٣)، الاحاديث

المرفوعة من التاريخ الكبير للبخاري (٢٣١/٢) رقم (٧٢٩)

قال ابن حجر في ”المراية“ (١٢٠/١): إسناده صحيح

(٤) عن أنس رضي الله عنه قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم:

”لا يفرنكم أذان بلال فإن في بصره شيئاً“ (١)

وفي رواية: ”لا يمنعكم أذان بلال من السجود فإن في بصره شيئاً“ (٢)

اس سے معلوم ہوا کہ حضرت بلال رضی اللہ عنہ طلوع فجر سمجھ کر اذان دیتے تھے مگر ان کی ضعیف بصارت کی بدولت اس میں خطا واقع ہو جاتی تھی جس سے اذان قبل از فجر ہو جاتی تھی، اسی لئے حضور اکرم صلی اللہ علیہ وسلم نے لوگوں کو ان کی اذان کے موافق عمل کرنے سے منع فرمادیا تھا۔ (٣)

(٨) عن نافع عن مؤذن لعمر رضي الله عنه يقال له مسروح، أذن قبل الصبح فأمره عمر بن الخطاب (أى نحو ما ذكر في الحديث السابق وهو ”أن يرجع فينادى“) (٣)

(٩) عن امرأة من بنى النجار قالت:

كان بيتي من أطول بيت حول المسجد وكان بلال يؤذن عليه الفجر فيأتي بسحر فيجلس على البيت ينظر إلى الفجر فإذا راه تمطى.... ثم يؤذن. (٥)

(١٠) عن عطاء أن أبا محذورة كان لا يؤذن لرسول الله صلى الله عليه وسلم إلا في الفجر وكان لا

١- شرح معاني الآثار (١٤٠/١) رقم (٧٩٠)، الاحاديث المختارة (٦١/٣) رقم (٢٤٢٨) - وزاد فيه ”من سحوركم“ بعد ”اذان بلال“

قال ابن الملقن في ”البلد المنير“ (١٩٩/٣): رواه الطحاوي بسند جيد وكذا قال ابن الترمكحاني انظر له ”الحوهر النقي“ (٣٨٥/١) وقال محقق ٣٣ احاديث المختارة للمقدسي“ (٦١/٣): إسناده صحيح

٢- أخرجه الضياء المقدسي عن أنس في الأحاديث المختارة (٦٢/٣) وقال محققه: إسناده صحيح، وكذا انظر له: مصنف ابن أبي شيبة (٢٧٥/٢) رقم (٨٩٢٦)، مسند أبي يعلى (٢٩٧/٥) رقم (٢٩١٧)، مسند أحمد بن حنبل (١٤٠/٣) رقم (١٢٤٥١)، غايه المقصد في زوائد المسند (١٩٠٩/١)، حديث أبي الفضل الزهري (٥٢/٢) رقم (٥٥١)

٣- الطحاوي (١٤٠/١)، وكذا في التجرید (٤٠٩/١)

٤- سنن الدارقطني (٢٤٤/١) رقم (٤٩)، وكذا انظر له: معرفة الصحف والآثار (٢٣٣/٢) رقم (٦١٥)، السنن الكبرى (٣٨٣/١) رقم (١٦٧٤)، سنن أبي داود (٢١٠/١) رقم (٥٣٣).

إسناده حسن، انظر: آثار السنن (٦٤)

٥- سنن أبي داود (٢٠٤/١) رقم (٥٩٩)، وكذا انظر له: السنن الكبرى (٤٢٥/١) رقم (١٨٤٦)، كنز العمال (٥٧٥/٨) رقم (٢٣٢١٣).

قال الحافظ العسقلاني في ”الدراية“ (١٢٠/١): إسناده حسن

يؤذن حتى يطلع الفجر. (١)

(١١) عن معمر عن جعفر بن برقان عن شداد مولى عباس عن ثوبان قال: أذنت مرة فدخلت على النبي صلى الله عليه وسلم فقلت: قد أذنت يا رسول الله! قال: لا تؤذن حتى تصبح ثم جئته أيضا فقلت قد أذنت، فقال: لا تؤذن حتى تراه هكذا وجمع يديه ثم فرقهما. (٢)

قول مفتي بكي تخرج:

في الهندية:

تقديم الأذان على الوقت في غير الصباح لا يجوز اتفاقا وكذا في الصباح عند أبي حنيفة و محمد رحمهما الله تعالى وإن قدم يعاد في الوقت وعليه الفتوى. (٣)

قال ابن العلاء الهندي:

ولا يؤذن لصلاة قبل الوقت وقال أبو يوسف والشافعي رحمهما الله تعالى: يؤذن لصلاة الفجر في النصف الأخير من الليل وفي "الحجة": ثم إذا طلع الفجر يعيد الأذان عند أبي حنيفة وعندهما لا يعيد والفتوى على قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى. (٤)

قال علاؤ الدين السمرقندي:

إذا أذن قبل أوقاتها (أي أوقات الصلوات المكتوبات) لا يجوز وهذا جواب ظاهر الرواية وروى عن أبي يوسف أنه قال في صلاة الفجر: إذا أذن في النصف الأخير من الليل يجوز وبه أخذ الشافعي والصحيح قولنا. (٥)

١- كتاب الحجة على أهل المدينة (٧٦/١)، وكذا انظر له: مصنف ابن أبي شيبة (١٩٤/١) رقم (٢٢٢٢)، كنز العمال (٥٦٩/٨) رقم (٢٣١٩٥)

قال شيخنا في بلاد العرب - محمد عوامة حفظه الله تعالى -:

حجاج - وهو ابن أرملة - (من رواته) ضعيف الحديث، لكن تابعه عند عبد الرزاق: أبو جعفر الفراء، وهو ثقة، فيصح الخبر. (راجع: تعليقه على المصنف لابن أبي شيبة (رقم: ٢١٥٨))

٢- مصنف عبد الرزاق (٤٩١/١) رقم (١٨٨٧)

قلت: رجاله ثقات إلا شداد مولى عياض الجزري فتكلم فيه من جهالته والكلام - حول انتفاء جهالته - قد تقدم آنفا من تحقيق صاحب "الإعلاء".

٣- الفتاوى الهندية (٥٣/١)

٤- الفتاوى التاتارخانية (٣٨٢، ٣٨١/١)

٥- تحفة الفقهاء (١١٦/١)

٤ قال ابن الهمام:

لا يؤذن لصلاة قبل دخول وقتها ويكره ذلك ويعاد. (١)

٥ قال الحلبي:

ولا يؤذن لصلاة قبل وقتها ويعاد فيه لو فعل خلافاً لأبي يوسف في الفجر (٢) (فتقديم قول الطرفين

فيه ترجيح له كما هو مقرر عند أهل الإفتاء في أصوله)

٦ كذا في الكتب الأخر (٣)

٧ وكذا المتن المعتبرة عند الحنفية على قول الطرفين كما يليك في السطور التالية:

١- قال الموصلي:

ولا يؤذن لصلاة قبل دخول وقتها (٤)

٢- قال النسفي:

ولا يؤذن قبل وقت ويعاد فيه (٥)

٣- قال المجوبي:

فيعاد لو أذن قبله. (٦)

١- فتح القدير (٢٥٩/١)

٢- ملتنى الأبحر (١١٣/١)

٣- النهر الفائق (١٧٨/١)، الفتاوى الخانية (٧٧/١)، الفقه الحنفى في ثوبه الحديد (١٩٣/١)، الفقه على المذاهب

الأربعة (٢٨٠/١)، تحفة الملوك (٥٠/١)

٤- المختار للفتوى (٤٨/١)

٥- كنز الدقائق (١٩)

٦- الوقاية (١٥٢/١)

باب شروط الصلاة التي تتقدمها

[۱۱] مسئلہ

بدن المرأة الحرة كلة عورة إلا وجهها وكفيها.

مفتی بہ قول:

قول اصح ومفتی بہ کے موافق آزاد عورت کے قد میں بھی ستر سے خارج ہیں۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) - قوله تعالى ﴿ولا يبدین زینتھن إلا ما ظہر منها﴾ (۱)

”ما ظہر منها“ میں وجہ و کفین کے ساتھ قد میں بھی شامل ہیں علی ما یأتی:

(۱) مشہور حنفی مفسر علامہ نسفی فرماتے ہیں:

﴿إلا ما ظہر منها﴾ أى إلا ما جرت العادة والجبلة علی ظهوره وهو الوجه والكفان والقدمان. (۲)

(ب) تفسیر ”التحریر والتتویر“ میں ہے:

فمعنی ﴿ما ظہر منها﴾: ما كان موضعه مما لا تسترہ المرأة وهو الوجه والكفان والقدمان. (۳)

(ج) ”ایسر التفاسیر“ میں ہے:

﴿ظہر منها﴾ الوجه والكفان والقدمان (۴)..... وفي غير ذلك من كتب التفاسیر (۵)

(د) روى عن سيدتنا عائشة رضى الله تعالى عنها في قوله تعالى ﴿إلا ما ظہر منها﴾: القلب

۱- سورة النور (۳۱)

۲- تفسير مدارك التنزيل وحقائق التأويل (۱۴۳/۳)

۳- التحرير والتتویر (۴۶/۱۰)

۴- أيسر التفاسیر (۲۷۰۴/۱)

۵- (۱) الكشف والبيان (۸۷/۷) (ب) نظم الدرر (۲۵۸/۵)

والفتحة. (۱)

”فتحة“ سے مراد وہ جھلا ہے جو پاؤں کی انگلی میں پہنا جاتا ہے۔ (۲)

لہذا روایت بالا سے معلوم ہوا کہ قدم بھی ”ما ظہر منها“ کا مصداق ہو کر ستر سے خارج ہے۔ (۳)
(ر) اللہ تعالیٰ نے آیت مذکورہ میں عورتوں کو ابداء نہیہ سے منع فرمایا ہے اور ”ما ظہر منها“ کو حکم مذکور سے مستثنیٰ قرار دیا ہے در آنحالیکہ قدم بھی اعضائے ظاہرہ میں سے شمار ہوتے ہیں کیونکہ عموماً (یعنی نیچے پاؤں یا بلاخف کھلا جوتا پہن کر) چلنے میں یہ دونوں ظاہر ہوتے ہیں لہذا ان کا ابداء جائز اور یہ خارج از ستر معدود ہوں گے۔ (۴)
(۲) چہرہ جو بیض محاسن ہے اور کثرت اشتہاء کا مائل ہے جب وہ ستر میں داخل نہیں تو قدم بدرجہ اولیٰ خارج از ستر ہوگا۔ (۵)
(۳) قدم کا اظہار (کھلا رکھنا) ضرورت کے زمرہ میں داخل ہے اور اس کا چھپانا حرج ہے لہذا دفعاً للخرج و رعایۃ للضرورة، وجہ کفین کی طرح اس کو بھی باب اشتہاء کا فرد گردانا گیا ہے، ویؤیدہ ما فی قوله تعالیٰ ﴿وَمَا جَعَلْ عَلَيْكُمْ فِي الدِّينِ مِنْ حَرَجٍ﴾ (۶) (۷)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال التمر تاشی والحصکفی:

وللحرۃ جمیع بدنہا خلا الوجه والكفین والقلمین علی المعتمد.

- ۱۔ مصنف ابن ابی شیبہ (۵۴۶/۳) رقم (۱۷۰۰۸)، تفسیر الطبری (۱۵۷/۱۹)، الدر المنثور (۱۸۰/۶)، احکام القرآن للحصاص (۱۷۲/۵)، معانی القرآن للنحاس (۵۲۲/۴)
- ۲۔ فی ”غریب الحدیث لابن الجوزی“ (۱۷۴/۲):

الفتحات جمع فتحة..... وقال ابن الأعرابی: تحلی النساء توضع فی أصابع الرجل.

و فی تاج العروس (۳۰۸/۷): ”و حقيقة الفتحة أن تكون فی أصابع الرجلین“.

و کذا نقله اهل اللغات الآتیة أيضاً:

- (۱) النهاية فی غریب الاثر (۷۷۲/۳)، (ب) تصحیفات المحدثین (۲۳۵/۱)، (ج) لسان العرب (۴۰/۳)

۳۔ مستفاد من بدائع الصنائع (۲۹۴/۴)

۴۔ نفس المرجع السابق، العناية (۲۶۶/۱)، الکفایة (۸۴/۱)

۵۔ العناية علی هامش الفتح (۲۶۶/۱)، الکفایة الملحقہ بالفتح (۸۴/۱)،

۶۔ سورة الحج: (۷۸)

۷۔ مستفاد مما یلیک (بتسهیل وإضافة یسیرة): ”فتح القدير“ (۲۶۶/۱)، تبیین الحقائق (۹۶/۱)، البحر الملیل (۱۰۶/۵)،

التحریر والتتویر (۴۵/۱۰)

قال ابن عابدين:

قوله (على المعتمد) أى من أقوال ثلاثة مصححة، ثانيها: عورة مطلقاً، ثالثها: عورة

خارج الصلاة لا فيها. (١)

قال الزيلعي:

قال رحمه الله (وبدن الحرة عورة إلا وجهها وكفيها وقدميها)..... وفي القدم روايتان: والأصح

انها ليست بعورة للابتلاء بإبدانها، (٢)

قال شيخ الإسلام المرغيناني:

وبدن الحرة كلها عورة إلا وجهها وكفيها..... وهذا تنصيص على أن القدم عورة ويروى انها ليست

بعورة وهو الأصح. (٣)

في الهندية:

بدن الحرة عورة إلا وجهها وكفيها وقدميها. (٤)

قال داماد أفندي:

وجميع بدن الحرة عورة إلا وجهها وكفيها، وقدميها في رواية أى في رواية الحسن عن الإمام

وهى الأصح. (٥)

قال الإمام برهان الدين:

وأما المرأة يلزمها أن تستر نفسها من فرقها إلى قدميها ولا يلزمها ستر الوجه والكفين بلاخلاف

وفي القدمين اختلاف المشايخ واختلاف الروايات عن أصحابنا رحمهم الله..... والأصح أنه ليس بعورة. (٦)

كذا في الكتب الأخر. (٧)

١- الدر المختار مع رد المحتار (٢/٩٦، ٩٥)

٢- تبين الحقائق (١/٩٦)

٣- الهداية (١/٩٢)

٤- الفتاوى الهندية (١/٥٨)

٥- مجمع الأنهر (١/١٢٢)

٦- المحيط البرهاني (١/٣٩١)

٣- الفتاوى التاتارخانية (١/٣٠٦)، الدر المنقى (١/١٢١)، حاشية الطحطاوى على المراقي (٢٤١)، الفتاوى البزازية

(٣٤١/١)، الفقه الإسلامى وأدلته (٧٤٤)، الفقه الحنفى في توبه الجديد (١/١٧٩)، غنية المستملى (١٨٤)، روح

المعاني (١٨/١٤٠)، درر الأحكام شرح غرر الأحكام (١/٢٦٦)، الجوهرة النيرة (١/١٢٩)، العناية على هامش

الفتح (١/٢٦٦)، الفتاوى السراجية (٩)

بابُ صفةِ الصَّلَاةِ

[۱۲] مسأله

إذا دخل الرجل في صلوته كبر ورفع يديه مع التكبير.

مفتی بہ قول:

متن مذکور کے موافق دخول فی الصلوۃ کیلئے ”رفع یدین“ اور ”تکبیر“ دونوں کو اکٹھے ادا کرے گا جبکہ رائج قول کے مطابق ”رفع یدین“ کو مقدم کرے گا (یعنی ہاتھ پہلے اٹھائے گا اور تکبیر بعد میں کہے گا)۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) قال ابن عمر: كان رسول الله صلى الله عليه وسلم إذا قام للصلاة رفع يديه حتى تكونا حذو منكبيه ثم كبر. (۱)

(۲) عن عبد الجبار بن وائل عن أبيه أنه أبصر النبي صلى الله عليه وسلم حين قام إلى الصلاة رفع يديه حتى كانتا بحيال منكبيه وحاذى بابهاميه اذنيه ثم كبر. (۲)

(۳) عن عبد الله بن عمر قال: رأيت رسول الله صلى الله عليه وسلم إذا قام في الصلاة رفع يديه حتى تكونا حذو منكبيه ثم يكبر. (۳)

۱۔ صحیح مسلم (۲۹۲/۱) رقم (۳۹۰)، وكذا انظر له: مستخرج أبي عوانة (۱۷۱/۲) رقم (۱۲۵۳)، سنن أبي داود (۲۶۳/۱) رقم (۷۲۲)، السنن الكبرى (۲۶/۲) رقم (۲۱۴۷)

۲۔ سنن أبي داود (۱۱۴/۱) رقم (۷۲۴)

قال شيخنا في ”الإعلاء“ (۱۸۲/۲):

قلت: إسناده منقطع لأن عبد الجبار لم يسمع من أبيه كما مر في باب استحباب الوضوء للأذن (وكذا في ”البدل“ ۱۲:۲؛ حيث قال: وهذا السند مرسل)؛ ولكنه غير مضر عندنا۔

۳۔ سنن البيهقي الكبرى (۶۹/۲) رقم (۲۳۳۴)، وكذا انظر له: سنن النسائي (۱۲۱/۲) رقم (۸۷۷)، سنن أبي داود (۲۴۹/۱) رقم (۷۲۲)، سنن الدارقطني (۲۸۷/۱)، مصنف عبد الرزاق (۶۷/۲) رقم (۲۵۱۸)، رفع اليدين للبخاري (۴۵/۱) رقم (۴۴)، قال ابن الملقن عن رواية أبي داود: إسناده حسن۔ انظر البدور المنير (۴۶۰/۳)۔

القول الصواب في مسائل الكتاب

مذكورة بالا احادیث باب ہذا میں نصوص صریح ہیں، تاہم بعض روایات میں رفع الیدین مع التکبیر وبعده کا مضمون بھی وارد ہوا ہے۔ محدث ناقد علامہ عثمانیؒ نے اس کو ذکر کر کے، پھر روایت ودرایت ہر لحاظ سے ”رفع الیدین قبل التکبیر“ والی حدیث کو رائج ثابت کیا ہے۔ نصہ:

”ثبت من فعل النبي -عليه افضل الصلاة والسلام- تراخي التکبیر من الرفع، وعكسه، وكون التکبیر مع الرفع، والأول أصح رواية ودرایت، فأما رواية فلاته رواه مسلم وأما دراية فلما ذكره صاحب الهداية ونصه: والأصح أنه يرفع يديه أولاً ثم يكبر لأن فعله نفى الكبرياء عن غير الله والنفي مقدم على الإثبات“ (۱)

(۳) قاعدہ ہے کہ ”النفي مقدم على الإثبات“ (۲)

چونکہ ”رفع یدین“ میں غیر اللہ سے عظمت وکبریائی کی نفی ہے اور ”تکبیر“ میں اللہ تعالیٰ کیلئے اس کا اثبات ہے اس لئے حسب قاعدہ مذکورہ، رفع یدین کو تکبیر پر مقدم کیا جائے گا۔ (۳)

قول مفتی سبکی تخریج:

- فی الہندیۃ: - والرفع قبل التکبیر هو الأصح. (۴)
- قال ابن العلاء الہندی:

و كذلك اختلفوا في وقت رفع اليدين، قال بعضهم: يرفع ثم يكبر وفي ”الأنفع“:

وهو الأصح. (۵)

- قال شيخ الإسلام المرغيناني: والأصح أنه يرفع يديه أولاً ثم يكبر.

قال ابن الهمام: قوله (والأصح) عليه عامة المشايخ. (۶)

- قال الزيلعي:

قال رحمه الله (وإذا أراد الدخول في الصلاة كبر ورفع يديه حذاء أذنيه) لما روينا وهذا اللفظ

۱- إعلاء السنن (۱۸۳/۲)

۲- الإحكام في أصول الأحكام (۵۷/۳)، التمهيد (في أصول الفقه) (۲۱۹/۱)

۳- الحلبي الكبير (۲۶۰)، الهداية (۹۸/۱)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۲۹۰/۱)، تبیین الحقائق (۱۰۹/۱)، حاشية الطحطاوى على المراقي (۲۷۸)

۴- الہندیہ (۷۳/۱)

۵- التاتارخانیہ (۳۲۲/۱)

۶- ”فتح القدیر“ علی الہدایہ (۲۸۵/۱)

- لا يقتضى المقارنة ولا المفارقة لأن الواو لمطلق الجمع والأصح أنه يرفع أولاً ثم يكبر. (١)
- ٥ قال ملا خسرو: التحريمة وهي التكبير بالحذف بعد رفع يديه هو الأصح (٢)
- ٦ قال داماد أفندى: وإذا أراد الدخول فيها كبر حاذفاً بعد رفع يديه وهو الأصح. (٣)
- ٧ قال الحداد الزبيدى: قوله (ورفع يديه مع التكبير) وقوله "مع التكبير" إشارة إلى اشتراط المقارنة والأصح أنه يرفع أولاً فإذا استقرتا في موضع المحاذاة كبر. (٤)
- ٨ قال التمرناشى والحصكفى:

ورفع يديه قبل التكبير وقيل معه.

قال ابن عابدين: قوله (قبل التكبير وقيل معه) الأول نسبة في المجمع إلى أبي حنيفة ومحمد وفي غاية البيان إلى عامة علماءنا وفي المبسوط إلى أكثر مشايخنا وصحيحه في الهداية. والثاني اختاره في الخاتمة والخلاصة - إلى أن قال - وما في الهداية أولى كما مر في البحر والنهر ولذا اعتمده الشارح. فافهم. (٥)

[١٣] اختلاف في مسئلة

إن قال بدلا من التكبير "الله أجل" أو "أعظم"، أو
 "الرحمن أكبر" أجزأه عند أبي حنيفة ومحمد - رحمهما
 الله تعالى - وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى: لا يجوز إلا
 أن يقول: "الله أكبر" أو "الله الأكبر" أو "الله الكبير"

مفتى بقول:

فتوى طرفين کے قول پر ہے کہ نفس نماز تو اس سے درست ہو جائے گی مگر ترک واجب کی وجہ سے مکروہ تحریمی ہوگی
 کیونکہ لفظ "اللہ اکبر" سے شروع کرنا واجب ہے۔

١- تبیین الحقائق (١/١٠٩)

٢- درر الحکام (١/٢٩٠)

٣- مجمع الأنهر (١/٢٧١)

٤- الجوهرية النيرة (١/١٣٥)

٥- رد المحتار (٢/٢٢١)

(۱) قوله تعالى: ﴿وَذَكَرَ اسْمَ رَبِّهِ فَصَلَّى﴾ (۱)

اس سے معلوم ہوا کہ نماز شروع کرنے سے قبل رب کا نام لینا افتتاحِ صلاۃ کیلئے کافی ہے کیونکہ کلمہ ”فَاء“ تعقیب مع الوصل کیلئے آتا ہے لہذا اللہ تعالیٰ نے دخول فی الصلاۃ کیلئے لفظ ”اللہ اکبر“ وغیرہ کی تخصیص و تقید کی بجائے مطلق ذکر کو مشروع فرمایا ہے خواہ وہ کلمہ تکبیر ہو یا تعظیم کا کوئی کلمہ۔ (۲)

نیز آیت مذکورہ میں افتتاحِ صلاۃ کیلئے ”مطلق ذکر“ وارد ہوا ہے، کلمہ تکبیر کے ساتھ اس کو خاص کرنے میں کتاب اللہ کو ”خبر واحد (۳)“ کے ذریعے مقید کرنا لازم آئے گا، وہو لایجوز۔ (۴)

(۲) عن علی بن ابی طالب عن رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم، أنه کان إذا قام إلى الصلاۃ المكتوبة کبر اھ (۵)

اس روایت سے معلوم ہوا کہ حضور صلی اللہ علیہ وسلم جب نماز شروع فرماتے تو ”تکبیر“ کہتے۔ اب یہاں ”تکبیر“ سے صرف ”اللہ اکبر“ یا ”اللہ الاکبر“ وغیرہ کہنا مراد نہیں بلکہ ”تکبیر“ یہاں ”بڑائی و عظمت بیان کرنے“ کے معنی میں ہے، کیونکہ ”تکبیر“ بمعنی ”تعظیم“ بھی آتا ہے جس پر مندرجہ ذیل شواہد دل ہیں:

(أ) قوله تعالى ﴿وَكَبِّرْهُ تَعْبِيْرًا﴾ (۶) ای عظمه تعظيما.

(ب) قوله تعالى ﴿وَرَبِّكَ فُكْبَرًا﴾ (۷) ای فعظم.

۱۔ سورة الأعلى (۱۵)

۲۔ إعلاء السنن (۱۸۴/۲)، معارف السنن (۵۴/۱)، اللباب فی الجمع بین السنة والکتاب (۲۴۲/۱)

۳۔ قوله ”خبر واحد“: وهو عن أبي سعيد قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: ”مفتاح الصلاة الطهور وتحريمها التكبير“ رواه أصحاب السنن الأربعة إلا النسائي واللفظ للترمذي (۳/۲) رقم (۲۳۸) وقال: هذا حديث حسن.

۴۔ الاختيار لتعليل المختار (۵۳/۱)

۵۔ صحيح ابن خزيمة (۲۳۶/۱) رقم (۴۶۴)، وكذا انظر له: سنن أبي داود (۲۷۱/۱) رقم (۷۴۴)، سنن ابن ماجه

(۲۸۰/۱) رقم (۸۶۴)، السنن الكبرى (۳۳/۲) رقم (۲۴۳۹)، مسند أحمد (۹۳/۱) رقم (۷۱۷)

هذا حديث صحيح.

راجع له: البدر المنير (۴۶۶/۳)، حيث قال صاحبه فيه: رواه أبو داود بهذا اللفظ والبخاري في ”تاريخه“

والترمذي وابن ماجه، قال الترمذي: حديث حسن صحيح..... قال الشيخ تقي الدين في ”الإمام“: ورأيت في ”علل

الخلال“ أن أحمد سئل عن حديث علي ابن أبي طالب في الرفع فقال: صحيح. وكذا انظر: نصب الراية (۲۹۵/۱)،

الدراية (۱۵۳/۱)، آثار السنن (۷۰)، مجموع الفتاوى (۴۵۳/۲۲).

۶۔ الإسراء (۱۱۱)

۷۔ المدثر (۳)

(ج) قوله تعالى ﴿فلما رأيته أكبرته﴾ (١) أي عظمته. (٢)

لہذا اللہ تعالیٰ کی عظمت و کبریائی پر دلالت کرنے والے کلمات میں سے جن سے بھی نماز شروع کرے گا نماز درست ہو جائے گی۔ (٣) اسی وجہ سے سبحان اللہ، لا الہ الا اللہ، وغیرہ الفاظ سے بھی تحریرہ ادا ہو جاتی ہے جیسا کہ ذیل میں ”تخریج“ کے تحت اس کا بیان آ رہا ہے۔

(٣) عن الشعبي قال:

بأى اسماء الله افتتحت الصلاة أجزأك. (٤)

(٤) عن إبراهيم النخعي قال:

إذا سبّح أو كبر أو هَلَّلَ أجزأه في الافتتاح ويسجد سجدة السهو. (٥)

بعض فقہاء حنفیہ نے - من جہۃ النظر والفقه - مندرجہ ذیل حدیث سے بھی استدلال و استیناس کیا ہے:

عن انس بن مالك قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: "أمرت أن أقاتل الناس

حتى يقولوا لا إله إلا الله". (٦)

ظاہر ہے کہ جس شخص نے اس کلمہ مذکورہ سے ملتا جلتا کوئی اور کلمہ بھی کہہ دیا مثلاً ”لا إله إلا الرحمن“ وغیرہ تو وہ بھی مسلمان شمار ہوگا، لہذا جب ایمان - جو دین کی اساس ہے - میں حدیث مذکور میں وارد کلمہ کی تخصیص و تنقید نہیں تو اس (یعنی ایمان) کی فروع میں بدرجہ اولیٰ یہ امر جائز ہوگا۔ (٧)

لہذا جن احادیث میں تکمیر تحریرہ کیلئے ”تکبیر“ یا ”اللہ اکبر“ وغیرہ کے الفاظ وارد ہوئے ہیں ان سے مراد بھی ان کلمات کی تخصیص وغیرہ نہیں ہے بلکہ ان کے مشابہ ہم معنی دیگر الفاظ کہنا بھی درست ہے۔

١- يوسف (٣١)

٢- بدائع الصنائع (٣٣٥/١)، المبسوط للسرخسي (٣٥/١)

٣- عمدة القارى (٤٩٤/٨)

٤- مصنف ابن أبي شيبة (٢١٥/١) رقم (٢٤٦٤)

٥- المرجع السابق (٢١٥/١) رقم (٢٤٦١)

٦- صحيح البخارى (٤٠٣/١) رقم (٣٩٢)، وكذا انظر له: صحيح مسلم (٥٢/١) رقم (٢١)، صحيح ابن حبان

(٤٥٣/١) رقم (٢٢٠)، مسند احمد (٤٧٥/٢) رقم (١٠١٦١)، الطحاوى (٢١٣/٣) رقم (٤٧٣١)، سنن الترمذى

(٣/٥) رقم (٢٦٠٦)، سنن أبي داود (٣٤٧/٢) رقم (٢٦٤٢)، سنن سعيد بن منصور (٣٢٢/٢) رقم (٢٩٠١)،

المستدرک (٥٦٨/٢) رقم (٣٩٢٦)، مسند المؤطا (١٦٥/١) رقم (٥٤٩)

٧- عمدة القارى (٤٩٥/٨)، معارف السنن (٥٤/١)

قول مفتي به كي تخرج:

● قال التمرناشي والحصكفي:

(وصح شروعه) أيضا مع كراهة التحريم (بتسبيح و تهليل) وتحميد (وسائر كلم التعظيم) الخالصة له تعالى، ولو مشتركة كرحيم وكريم في الأصح، وخصه الثاني - رحمه الله تعالى - بأكبر وكبير منكرا ومعرفا.

(الف) قال الشامي تحت قوله "أيضا..... الخ":

أى كما صح شروعه بالتكبير السابق صح أيضا بالتسبيح ونحوه، لكن مع كراهة التحريم، لأن الشروع بالتكبير واجب وقدمنا أن الواجب لفظ "الله أكبر" من بين الفاظ التكبير الآتية: وقال في الخزانة هنا: وهل يكره الشروع بغير "الله أكبر"؟ تصحيحان والراجع أنه مكروه تحريما.

(ب) وقال الشامي تحت قوله "وسائر كلم التعظيم":

كأنه أجل أو أعظم، أو الرحمن أكبر، أو لا إله إلا الله، أو تبارك الله، لأن التكبير الوارد في الأدلة مثل ﴿وَرَبِّكَ فَكَبِّرْ﴾ معناه التعظيم ولا إجمال فيه. قال الشامي تحت قوله "ومحصره الثاني":

(ج) فلا يصح الشروع عنده إلا بهذه الألفاظ المشتقة من التكبير، والصحيح قولهما كما في النهر والحلية عن التحفة والزاد. (١)
● قال ابن نجيم:

قوله (ولو شرع بالتسبيح أو بالتهليل أو بالفارسية صح):

..... هذا ما ذكره في التحفة والخيرة والنهاية من أن الأصح أنه يكره الافتتاح بغير "الله أكبر" عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى فالمراد كراهة التحريم لأنها في رتبة الواجب من جهة الترك. وأراد المصنف بالتسبيح والتهليل ما ذكرنا من اللفظ الدال على التعظيم لا خصوص سبحان الله والحمد لله، فأفاد بإطلاقه أنه لا فرق بين الأسماء الخاصة أو المشتركة حتى يصير شارعا بالرحيم أكبر أو أجل كما نص عليه في المحيط، والبذاءع، والخلاصة، وصرح في المجتبى بأنه الأصح وافتي به المرغيناني. (٢)

١- الدر المختار مع رد المحتار (٢/٢٢٢)

٢- البحر الرائق (١/٥٣٤)

قال ابن العلاء الهندي:

ولو افتتح الصلاة بالتهليل بأن قال: "لا اله الا الله" أو بالتحميد بأن قال: "الحمد لله" أو بالتسبيح بأن قال: "سبحان الله" أو قال: "الله اجل"، "الله اعظم" أو قال: "لا اله غيره" أو قال: "تبارك الله" يصير شارعا في الصلاة، وكذلك إذا قال: "الرحمن اكبر"، "الرحيم اكبر" يصير شارعا وهذا قول أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى وهو قول النخعي والحكم بن عتيبة، وفي "الزاد": والصحيح قولهما. (١)

قال الخوارزمي:

قال أبو حنيفة رحمه الله تعالى: باسم من اسمائه كلفظة الله أو الرحمن وهو الصحيح لقوله تعالى ﴿وذكر اسم ربه فصلی﴾ علق الفلاح بذكر اسمه معقبا بالصلاة وقد حصل ثم اختلفت الروايات والمشايخ ان الشروع عنده بالأسماء الخاصة أو بها وبالمشتركة كالرحيم والكريم، والأظهر والأصح انه بكل اسم من اسمائه كذا ذكره الكرخي وأفتى به المرغيناني. (٢)

قال سراج الدين ابن نجيم:

ولو شرع في صلاته بالتسبيح أو بالتهليل أراد غير التكبير مما يدل على التعظيم وخصه الثاني (أي أبو يوسف) بالمعروف والمنكر، زاد في الخلاصة: "والله الكبار" مخففا ومثقلا كطوال وطوال والصحيح قولهما. (٣)

كذا في الكتب الأخرى. (٤)

١- الفتاوى التاتارخانية (٣٢٢/١)

٢- الكفاية الملحقه بالفتح (٩١/١)

٣- النهر الفائق (٢٠٥/١)

٤- مراقى الفلاح (٢٧٩)، الهندية (٦٨/١)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٢٩٠/١) تحفة الملوك (٦٧/١)، اللباب

في شرح الكتاب (٨١/١)، الفقه الحنفى في ثوبه الجديد (٢٠٢/١)، النقاية (١٥٩/١)، الترجيح والتصحيح (٧٠)

[۱۳] اختلافی مسئلہ

سجد علی أنفه وجبہتہ فإن اقتصر علی أحدهما جاز عند أبي حنیفۃ وقالوا: لا يجوز الاقتصار علی الأنف إلا من عذر.

مفتی بہ قول:

فتویٰ صاحبین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن ابن عباس عن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال: من لم يلزق أنفه مع جبهته بالأرض إذا سجد لم يجز صلوته^(۱) وفي رواية: لم تقبل صلوته^(۲) وفي رواية: فلا سجود له^(۳)

(۲) عن أبي حميد الساعدي: أن النبي صلى الله عليه وسلم كان إذا سجد أمكن أنفه وجبهته من الأرض.^(۴)

(۳) عن وائل بن حجر قال: رأيت رسول الله صلى الله عليه وسلم يسجد على أنفه مع جبهته.^(۵)

(۴) عن عبد الجبار بن وائل عن أبيه أنه أتى النبي صلى الله عليه وسلم فراه يضع أنفه مع جبهته في

۱۔ المعجم الكبير (۳۳۳/۱۱) رقم (۱۱۹۴۵)، قال الهيثمي في "مجمع الزوائد ومنع الفوائد" (۱۴۹/۲) رقم (۲۷۶۲): رجاله موثقون وإن كان في بعضهم اختلاف من أجل التشيع۔

۲۔ المعجم الأوسط للطبرانی (۲۵۰/۴) رقم (۴۱۱۱)

۳۔ معجم شيوخ أبي بكر الإسماعيلي (۶۷۷/۲) رقم (۳۰۳)

۴۔ سنن الترمذی (۵۹/۲) رقم (۲۷۰)، وكذا انظر له: الطحاوی (۲۵۷/۱) رقم (۱۴۲۲)، صحيح ابن حبان (۱۸۸/۵) رقم (۱۸۷۱)

قال الترمذی: حديث حسن صحيح، ونقل كلامه هذا، الزيلعي في نصب الرأية (۲۸۲:۱) والنيموي في آثار السنن (۱۲۳) وابن الجوزي في التحقيق (۳۹۱:۱)، والذهبي في تنقيح التحقيق (۱۶۹:۱) وكذا ابن عبد الهادي في التنقيح (۲۵۶:۲) وأقره.

۵۔ مسند أحمد بن حنبل (۳۱۵/۴) رقم (۸۶۰۸)، قال المحقق شعيب الارنؤوط: صحيح لغيره

السجود. (۱)

- (۵) عن ابن عباس أنه قال: إذا سجدت فضع أنفك على الأرض مع جبهتك. (۲)
- (۶) عن ابن عمر أنه كان إذا سجد وضع أنفه مع جبهته. (۳)
- (۷) عن ابن عباس: أمر النبي صلى الله عليه وسلم أن يسجد على سبعة أعضاء، ولا يكف شعرا ولا ثوبا، الجبهة واليدين والركبتين والرجلين. (۴)
- اس حدیث میں جہ پر سجدہ کرنے کا امر وارد ہوا ہے جبکہ اقتصار علی الأنف کی صورت میں جہتہ کا ترک لازم آتا ہے جو کہ حدیث بالا کے منافی ہے لہذا اقتصار مذکور کی حالت میں مامور بہ کے خلاف کرنا پڑے گا و الظاهر انه لا يجوز.
- (۸) عن أبي حنيفة عن أبي سفيان عن أبي نضرة عن أبي سعيد رضى الله تعالى عنه قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم:

الإنسان يسجد على سبعة أعظم: جبهته ويديه وركبتيه ومقدم قدميه. (۵)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشي والحصكفي:

وسجد بأنفه وجبهته وكره اقتصاره في السجود على أحدهما ومنعاً (أي صاحباه) الاكتفاء بالأنف بلا عذر واليه صح رجوعه وعليه الفتوى. (۶)

② في الهنديه:

كمال السنة في السجود وضع الجبهة والأنف جميعاً ولو وضع أحدهما فقط إن كان

۱۔ المعجم الكبير للطبراني (۳۰/۲۲) رقم (۱۷۹۱۷)

۲۔ السنن الكبرى للبيهقي (۱۰۴/۲) رقم (۲۴۸۷)

۳۔ مصنف ابن أبي شيبة (۲۳۵/۱) رقم (۲۶۹۶)

۴۔ صحيح البخارى (۲۲۰/۲) رقم (۸۰۹)، وكذا انظر له: صحيح مسلم (۳۵۴/۱) رقم (۴۹۰)، اللؤلؤ والمرجان (۹۹/۱) رقم (۲۷۶)، معرفة السنن والآثار (۵۳/۳) رقم (۸۸۴)، الأوسط لابن المنذر (۲۹۶/۷) رقم (۲۳۵۱)، جمع الجوامع (۵۶۹۶/۱)، مسند الطيالسي (۳۳۲/۴) رقم (۲۷۲۶)، مسند عبد بن حميد (۲۱۰/۱) رقم (۶۱۷)، مصنف ابن أبي شيبة (۲۳۴/۱) رقم (۲۶۸۴) - موقوفاً على ابن عباس - مصنف عبدالرزاق (۱۸۰/۲) رقم (۲۹۷۲)، الجمع بين الصحيحين (۱۶/۲) رقم (۹۹۹)، آثار السنن (۱۲۳)

۵۔ عقود الجواهر المنيفة في أدلة مذهب الإمام أبي حنيفة (۱۳۷)، مسند الإمام الأعظم أبي حنيفة (۷۱)

۶۔ الدر المختار (۲۴۹/۲)

من عذر لا يكره وإن كان من غير عذر فإن وضع جبهته دون أنفه جاز إجماعاً ويكره وإن كان بالعكس فكذلك عند أبي حنيفة^(١) وقالوا: لا يجوز وعليه الفتوى. (١)

٢ قال سراج الدين ابن نجيم:

وكره السجود بأحدهما فقط أما كراهة الاختصار على الأنف أى على ما صلب منه فقول الإمام وروى عنه أنه لا يجوز وبه قالوا وعليه الفتوى (٢)

٣ قال ابن عابدين الشامي:

قوله (فعنده يجوز مطلقاً الخ) قال في الشربلية: هذا قول أبي حنيفة أولاً والأصح رجوعه إلى قولهما بعدم جواز الاختصار في السجود على الأنف بلا عذر في الجبهة كما في البرهان..... وفي المجمع وروى عنه قولهما وعليه الفتوى وفي الحقائق: وروى عنه مثل قولهما، قال في العيون: وعليه الفتوى وفي درر البحار: والفتوى رجوعه إلى قولهما لأنه المتعارف والمتبادر إلى الفهم. هـ (٣)

٤ قال داماد أفندي: (وقالوا لا يجوز الاختصار على الأنف من غير عذر) وهو مذهب الائمة الثلاثة ورواية عن الإمام وعليه الفتوى (٤)

٥ قال صدر الشريعة الأصغر: يجوز عند أبي حنيفة الاكتفاء بالأنف عند عدم العذر خلافاً لهما والفتوى على قولهما (٥)

٦ كذا في الكتب الأخر (٦)

١ - الفتاوى الهندية (٧٠/١)

٢ - النهر الفائق (٢١٥/١)

٣ - منحة الخالق (٥٥٤/١)

٤ - مجمع الأنهر (١٤٧/١)

٥ - شرح الوقاية (١٦٠/١)

٦ - مراقى الفلاح (٢٣١)، الدرر المنتقى (١٤٨/١)، عمدة الرعاية على هامش شرح الوقاية (١٦٠/١)، الجوهرة النيرة

(١٤٣/١)، المعتصر على المختصر (١٠١)، اللباب في شرح الكتاب (٨٢/١)، الفقه الحنفى في ثوبه الجديد

(٢٠٧/١)، الفقه الإسلامى وأدلته (٨٤٦)

[۱۵] اختلافی مسئلہ

وأدنى ما يجزئ من القراءة في الصلاة ما يتناول اسم
القرآن عند أبي حنيفة^١ وقال أبو يوسف و محمد رحمهما
الله تعالى لا يجوز أقل من ثلاث آيات قصار أو آية طويلة.

توضیح المقام:

یہ اختلاف نفسِ قرأت میں ہے جو فرض ہے کہ کتنی مقدار قرأت کرنے سے نماز میں فرضیت قرأت ادا ہو جائے گی
اس میں امام ابو حنیفہؒ سے ظاہر الروایۃ یہ ہے کہ وہ مقدار ایک آیت ہے۔^(۱) (اور ایک روایت اگرچہ یہ بھی ہے جو مختصر
القدوری میں مذکور ہے) اور صاحبین کا مذہب یہی ہے جو متن میں مذکور ہے۔

مفتی بہ قول:

فتویٰ صاحبین کے قول پر ہے کہ تین چھوٹی آیات (یا ایک چھوٹی سورت) یا ان (دونوں میں سے کسی) کے برابر
ایک بڑی آیت کی مقدار سے کم قرأت کرنا کافی نہیں ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) - ۱- قوله تعالى ﴿فأقرءوا ما تيسر من القرآن﴾^(۲)

ب- قوله صلى الله عليه وسلم في حديث الأعرابي المسمى صلوته: "ثم اقرأ بما تيسر

معك من القرآن"^(۳)

مذکورہ بالا آیت وحدیث کی بنیاد عرف پر ہے کیونکہ کلام مطلق عرف پر محمول ہوتا ہے اور قرآن مجید کی کم سے کم وہ

۱- رد المحتار (۳۱۲/۲)، البدائع للکاسانی (۲۹۷/۱)

۲- المزمّل (۲۰)

۳- صحيح البخاری (۲۳۰۷/۵) رقم (۵۸۹۷)، وكذا انظر له: صحيح ابن خزيمة (۲۹۸/۱) رقم (۵۹۰)، سنن

الترمذی (۱۰۳/۲) رقم (۳۰۳)، السنن الكبرى (۱۵/۲) رقم (۲۰۹۱)، السنن الصغرى (۱۱۳/۱) رقم (۳۲۶)،

مصنف ابن أبي شيبة (۲۵۷/۱) رقم (۲۹۵۹)، الجمع بين الصحيحين (۸۶/۳) رقم (۲۳۲۱)، كنز العمال (۷۰۷/۷)

رقم (۱۹۶۲۵)، جامع الأصول (۴۲۳/۵) رقم (۳۵۷۸)

مقدار جس کے پڑھنے والے کو عرف میں ”قرآن کا پڑھنے والا“ کہہ سکیں وہ ایک چھوٹی سورت یا تین چھوٹی آیات یا پھر ایک لمبی آیت ہے۔^(۱)

(۲) قوله تعالى ﴿فأتوا بسورة من مثله﴾^(۲)

”قرآن“ کلام معجز ہے۔ اللہ تعالیٰ نے اس کے منکرین کو اس کے مقابلے میں اس کی کسی ایک سورت جیسی سورت بنانے کا مطالبہ و چیلنج کیا ہے خواہ وہ اس کی سب سے چھوٹی سورت کے مقابلہ میں ہی کیوں نہ ہو اور اس کی سب سے چھوٹی سورت ”کوثر“ ہے جو تین آیات قصار پر مشتمل ہے، اور اسی کے حکم میں ایک لمبی آیت ہے جو ان تین آیات کے برابر ہو۔^(۳)

اس سے معلوم ہوا کہ قرآن مجید، دیگر کلاموں سے جس مقدار پر ممتاز و جدا ہوتا ہے وہ یہ مقدار مذکور ہے (یعنی ایک سورۃ یا چھوٹی تین آیات یا ایک طویل آیت) لہذا اتنی ہی مقدار کو ”قرأت قرآن“ کا مصداق کہا جائے گا۔

اس کے بعد یہ امر ذہن نشین رہے کہ نماز میں نفس ”قرأت قرآن“ فرض ہے اور قرأت قرآن کا اطلاق مذکورہ بالا مقدار پر ہوتا ہے لہذا فرض قرأت بھی یہی مقدار ہوگی فنبت ما نحن فيه،^(۴)

(۳) عن سعيد بن جبیر: تجزى قراءة ثلاث آيات. (۵)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال ابن نجيم:

وفى فرض القراءة ثلاث روايات..... وفى رواية ثلاث آيات قصار أو آية طويلة وهو قولهما ورجحه في الأسرار^(۶)

● قال الحصكفي:

وقالا: فرض القراءة ثلاث آيات قصار أو آية طويلة مقدار ثلاث آيات قصار وهو الأحوط. (۷)

۱۔ بدائع الصنائع (۱/۲۹۷)، تبیین الحقائق (۱/۱۲۸)، المحيط البرہانی (۱/۴۲۴)، تفسیر الخازن، المسمی ”کتاب التأویل فی معانی التنزیل“ (۱/۲۵)

۲۔ البقرہ (۲۳)

۳۔ مناهل العرفان فی علوم القرآن (۱/۲۳۸)

۴۔ استفاد مما بلیک (بتسہیل):

الفقه الحنفی فی ثوبہ الحدید (۱/۲۰۶)، المبسوط للسرخسی (۱/۲۱۸)، غنیۃ المستملی (۲۴۳)

۵۔ تفسیر الفاتحۃ لابن رجب (۱/۲۴۴)

۶۔ البحر الرائق (۱/۵۹۱)

۷۔ الدر المتقی (۱/۱۵۸)

قال الشرنبلالي:

وقال أبو يوسف ومحمد -رحمهما الله تعالى-: الفرض قراءة آية طويلة أو ثلاث آيات قصار.

وقال الطحطاوى:

قوله (وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى الخ) رجحه في الأسرار والاحتياط قولهما

وهو مطلوب لاسيما في العبادات^(١)

قال الحداد الزبيدي:

قوله (وقال أبو يوسف ومحمد: لا يجزئ أقل من ثلاث آيات قصار أو آية طويلة) كآية الكرسي

وآية الدين وقولهما في القراءة احتياط والاحتياط في العبادات أمر حسن.^(٢)

قال سراج الدين ابن نجيم:

وفرض القراءة في الصلاة آية..... وعنه (أى عن الإمام^(٣)) أنه ثلاث آيات قصار أو آية طويلة وبه

قالا وهو أحوط^(٣)

..... كذا في الكتب الأخر^(٣)

١- حاشية الطحطاوى على المراقي (٢٢٦)

٢- الجوهرة النيرة (١٥٦/١)

٣- النهر الفائق (٢٣٠/١)

٤- الحلبي الكبير (٢٤٣)، حاشية الشلبى على التبيين (١٢٩/١)، كتاب الفقه على المذاهب الأربعة (٢٠٨/١)،

الفقه الحنفى في ثوبه الجديد (٢٠٦/١)، المعتصر على المختصر (١١٣)

بَابُ الْجَمَاعَةِ

[۱۶] اختلافی مسئلہ

لا بأس بأن تخرج العجوز في الفجر والمغرب والعشاء
عند أبي حنيفة وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله
تعالى: يجوز خروج العجوز في سائر الصلوات.

مفتی بہ قول:

متاخرین فقہاء حنفیہ نے ہمارے زمانہ میں غلبہ فساد کی وجہ سے فتویٰ اس قول پر دیا ہے کہ عورتوں کیلئے مطلقاً مسجد کی
جماعت میں شرکت کرنا مکروہ تحریمی ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

- (۱) قوله تعالى ﴿وَقَرْنَ فِي بُيُوتِكُنَّ﴾ (۱)
- (۲) عن عمرة بنت عبد الرحمن أنها سمعت عائشة زوج النبي صلى الله عليه وسلم تقول:
لو أن رسول الله رأى ما أحدث النساء لمنعهن المساجد كما منعت نساء بني إسرائيل. (۲)
- (۳) عن عبد الله بن مسعود عن النبي صلى الله عليه وسلم قال:

۱۔ الأحزاب (۳۳)

- ۲۔ صحيح مسلم (۳۲۹/۱) رقم (۴۴۵)، وكذا انظر له: صحيح البخاري (۲۸۰/۲) رقم (۸۶۹)، صحيح ابن خزيمة (۹۸/۳) رقم (۱۶۹۸)، مؤطا مالك (۲۷۷/۲) رقم (۶۷۷)، مسند أحمد (۲۳۵/۶) رقم (۲۶۰۲۴)، مسند اسحق بن راهويه (۱۰۰۸/۳)، رقم (۱۷۵۱)، مسند السراج (۲۶۶/۱) رقم (۸۱۷)، مسند الشاميين (۲۹۲/۱) رقم (۵۱۰)، مسند المؤطا (۲۳۶/۱) رقم (۷۹۱)، سنن أبي داود (۲۲۳/۱) رقم (۵۶۹)، سنن الترمذي (۴۲۰/۲) رقم (۵۴۰)، شرح مشكل الآثار (۲۹/۱۲)، المؤطا۔ رواية يحيى الليثي (۱۹۸/۱) رقم (۴۶۸)، مصنف عبد الرزاق (۱۴۹/۳) رقم (۵۱۱۳)، معرفة السنن والآثار (۴۴۳/۴) رقم (۱۶۲۴)، السنن الكبرى (۱۳۳/۳) رقم (۵۱۵۵)، المعجم الأوسط (۴۸/۷) رقم (۶۸۱۳)، حلية الأولياء (۳۳۳/۷)

”صلوة المرأة في بيتها أفضل من صلاتها في حجرتها، وصلاتها في مخدعها أفضل من صلاتها

في بيتها“ (١)

(٢) عن أبي عمرو الشيباني أنه رأى ابن مسعود يخرج النساء من المسجد ويقول: اخرجن إلى

بيوتكن خير لكن. (٢)

قول مفتي بهي تخرج:

① قال التمرتاشي والحصكفي:

ويكره حضورهن الجماعة ولو لجمعة وعيد ووعظ مطلقا ولو عجوزا ليلا على

المذهب المفتي به لفساد الزمان. (٣)

② قال ابن نجيم:

قوله (ولا يحضرن الجماعات): لقوله تعالى ﴿وقرن في بيوتكن﴾ ولأنه لا يوم من

الفتنة من خروجهن. أطلقه فشمّل الشابة والعجوز والصلاة النهارية والليلة. قال المصنف في الكافي:

والفتوى اليوم على الكراهة في الصلوة كلها لظهور الفساد. (٤)

③ في الهندية:

وكره لهن حضور الجماعة إلا للعجوز في الفجر والمغرب والعشاء والفتوى اليوم

١- المستدرك للحاكم (٣٢٨/١) رقم (٧٥٧)، وكذا انظر له: سنن أبي داود (٢٢٣/١) رقم (٥٧٠)، صحيح ابن

خزيمة (٩٥/٣) رقم (١٦٩٠)، السنن الكبرى (١٣١/٣) رقم (٥١٤٤)، المعجم الكبير (٢٩٥/٩) رقم (٩٥٠٢)،

مسند البزار (٤٢٧/٥) رقم (٢٠٠٤٠)، معرفة السنن والآثار (٤٤٣/٤) رقم (١٦٢٤)، الأوسط لابن المنذر (٣٥٥/٦)

رقم (٢٠٥٢)، مجمع الزوائد (٤٥/٢) رقم (٢١٠٩)، الترغيب للمنذرى (١٤١/١) رقم (٥١٥)، جامع الأحاديث

(٤٩٧/١٣) رقم (١٣٦٢٦)

قال الحاكم في المستدرك (٣٢٨/١): هذا حديث صحيح على شرط الشيخين ولم يخرجاه وقد احتجا جميعا

بالمورق بن مشمرخ العجلي. وأقره عليه الذهبي.

قال النووي في خلاصة الأحكام (٦٧٨/٢): رواه أبو داود بإسناد صحيح على شرط مسلم.

٢- مصنف عبد الرزاق (١٧٣/٣) رقم (٥٢٠١)، المعجم الكبير (٢٩٤/٩) رقم (٩٤٩٦)، قال الهيثمي في ”مجمع

الزوائد“ (٤٧/٢) رواه الطبراني في الكبير ورجاله موثقون.

٣- الدر المختار (٣٦٧/٢)

٤- البحر الرائق (٦٢٧/٢)

على الكراهة في كل الصلوات لظهور الفساد. (١)

قال الزحيلي: ④

والمذهب المفتى به لدى المتأخرين: أنه يكره للنساء حضور الجماعة ولو لجمعة وعيد ووعظ مطلقا ولو عجزوا ليلا لفساد الزمان وظهور الفسق. (٢)

قال سراج الدين ابن نجيم: ⑤

ولا يحضرن الجماعات - وقال بعد تفصيل المسألة: - وأطبق المتأخرون على أن الفتوى على منع الكل في الكل. (٣)

كذا في الكتب الأخرى. (٤) ⑥

[١٤] اختلاف في مسئلة

(المسائل الاثنا عشرية)

١. إن راه (أى المتيمم الماء) بعد ما قعد قدر التشهد

٢. أو كان ماسحا فانقضت مدة مسحه

٣. أو خلع خفيه بعمل قليل

٤. أو كان أميا فتعلم سورة

٥. أو عريانا فوجد ثوبا

٦. أو موميا فقدر على الركوع والسجود

٧. أو تذكر أن عليه صلاة قبل هذه.

١- الهندية (٨٩/١)

٢- الفقه الإسلامى وأدلته (١١٧٢)

٣- النهر الفائق (٢٥٠/١)

٤- مجمع الأنهر (١٦٥/١)، التاترخانية (٤٥٧/١)، الاختيار (٦٥/١)، مراقى الفلاح (٣٠٤)، فتح القدير (٣٧٦/١)،

العناية (٣٧٧/١)، الكفاية (١١٢/١)، تبیین الحقائق (١٣٩/١)، الحوارة النيرة (١٦٤/١)، المحيط البرهاني

(٢٠٩/٢)، خلاصة الفتاوى (١٥٥/١)، الدر المنقى (١٦٥/١)، المعتصر على المختصر (١١٩)، الباب في شرح

الكتاب (٩٢/١)

۸. أو أحدث الإمام القارئ فليستخلف أمياً

۹. أو طلعت الشمس في صلاة الفجر

۱۰. أو دخل وقت العصر في الجمعة

۱۱. أو كان ماسحاً على الجيرة فسقطت عن برء

۱۲. أو كانت مستحاضة فبرأت

بطلت صلواتهم في قول أبي حنيفة وقال أبو يوسف

و محمد: تمت صلواتهم في هذه المسائل.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن علی عن النبی صلی اللہ علیہ وسلم قال:

”مفتاح الصلوة الطهور وتحريمها التكبير وتحليلها التسليم“^(۱)

اس حدیث مبارکہ سے معلوم ہوا کہ نماز کیلئے خلاف صلاۃ چیزوں کو حلال کرنے والی فی وہ تسلیم (سلام پھیرنا) ہی ہے اور واضح ہے کہ ان مذکورہ اشیاء میں سے کوئی شے بھی ”تسلیم“ نہیں ہے لہذا غیر محل کی وجہ سے نماز بھی باطل ہوگئی۔

(۲) شیخ زحلی اور علامہ ابن نجیم لکھتے ہیں کہ یہ مذکورات مغیر فرض ہیں، لہذا ان کا نماز کے شروع میں یا آخر میں پیش آنا یکساں ہے۔ (۲)

۱۔ سنن الترمذی (۸/۱) رقم (۳)، و کذا انظر له: سنن أبي داود (۲۳۸/۱) رقم (۶۱۸)، سنن ابن ماجه (۱۰۱/۱) رقم

(۲۷۵)، سنن الدارقطني (۳۶۰/۱)، سنن الدارمی (۱۸۶/۱) رقم (۶۸۷)، مسند أحمد (۱۲۳/۱) رقم (۱۰۰۶)،

مسند البزار (۱۲۵/۱) رقم (۶۳۳)، مسند الروياني (۱۸۲/۲) رقم (۱۰۱۱)، مصنف ابن أبي شيبة (۲۰۸/۱) رقم

(۲۳۷۸)، السنن الصغرى (۱۱۴/۱) رقم (۳۳۷)، المعجم الأوسط (۱۰۸/۹) رقم (۹۲۶۷)

قال الترمذي في ”سننه“ (۳/۲): هذا الحديث أصح شيء في هذا الباب وأحسن.

قال ابن الملقن في ”خلاصة البدر المنير“ (۱۱۱/۱): رواه الشافعي وأحمد والبزار وأبو داود والترمذي وابن ماجه

والحاكم والبيهقي من رواية علي كرم الله وجهه قال الترمذي هذا الحديث أصح شيء في الباب وأحسن وقال الحاكم

حديث مشهور وقال البيهقي حديث حسن وقال الرافعي في شرح المسند حديث ثابت.

قال النووي في ”خلاصة الأحكام“ (۳۴۸/۱): حديث حسن، رواه أبو داود، والترمذي، وآخرون.

۲۔ الفقه الإسلامي وأدلته (۱۰۴۱)، البحر الرائق (۶۵۹/۱)

كنية الإقامة للمسافر واقتداء المسافر المقيم. (۱)

(۳) نماز کے باب میں اصول یہ ہے کہ ”دوران نماز اگر مصلیٰ کو نائب کی بجائے اصل پر قدرت حاصل ہو جائے تو (نائب کے کالعدم ہو جانے کی بناء پر) نماز ختم ہو جاتی ہے۔“

اب واضح ہو کہ یہاں بھی اکثر مسائل میں ایسے ہی ہوا اور باقی کو طرد الالباب ان کے تابع کر دیا گیا کیونکہ نماز سلام سے ختم ہوتی ہے اور یہ امور قبل از سلام دوران نماز ہی پیش آئے ہیں۔ فبطلت الصلاة.

قول مفتی بہ کی تخریج:

فی الہندیۃ:

بطلت الصلاة في مسائل - ثم عد هذه المسائل الاثني عشرة وقال بعده - فهذه اثنا عشرة مسئلة في الروايات المشهورة..... فهذه المسائل كلها اذا عرض له واحد منها بعد ما قعد قدر التشهد أو في سجود السهو بطلت صلواته وصلاة من كان خلفه لو كان إماما. (۲)

قال الحصكفي:

وفي الشرنبلالية: والأظهر قولهما بالصحة في الاثني عشرية.

قال ابن عابدين تحت قول الحصكفي المذكور:

أقول: عزا ذلك الشرنبلالی فی رسالته إلى البرهان ثم رده بأنه لا وجه لظهوره فضلا عن كونه اظهر، لانه استدل على ذلك بما ليس فيه دلالة عليه. ثم قال الشرنبلالی بعد ما أطال في رده: ومن المقرر طلب الاحتياط في صحة العبادة لتبرا ذمة المكلف بها وليس الاحتياط إلا بقول الإمام الأعظم: انها تبطل ۵۱. قلت: وعليه المتون (أى على بطلانها) (۳)

قال ابن عابدين (في آخر البحث المذكور):

ان الاحتياط في صحة العبادات أصل أصيل وليس ذلك إلا بقول الإمام الأعظم انها تبطل فالأخذ بقوله أولى لتبرا ذمة المكلف بيقين. (۴)

۱- التبيين للزيلعي (۱۰۱/۱)

۲- الفتاوى الهندية (۹۷/۱)

۳- الدر المختار مع رد المحتار (۴۳۴/۲)

۴- منحة الخالق على هامش البحر الرائق (۶۵۹/۱)

- ④ كذا في الكتب الآخر (حيث آخر دليله فيها) (١)
- ⑤ اختار أصحاب المتن قول الإمام وهي أمانة ترجيح له عندهم. (٢)

١- البحر الرائق (١/٦٦٠-٦٥٨) ورد فيه أيضًا على من رجح قولهما مع تأخير دليل الإمام - النهر الفائق (١/٢٦٣)،
تبيين الحقائق (١/١٥١)

٢- كنز الدقائق (٣٠)، الوقاية (١/١٨٦)، ملتقى الأبحر (١/١٧٤)، مجمع البحرين (١٢٨)

باب النوافل

[١٨] اختلافي مسئلة

أما نوافل الليل فقال أبو حنيفة إن صلى ثمانى ركعات بتسليمة واحدة جاز ويكره الزيادة على ذلك وقال أبو يوسف ومحمد - رحمهما الله تعالى - لا يزيد بالليل على ركعتين بتسليمة واحدة.

مفتى به قول:

فتوى امام ابو حنيفة رحمه الله کے قول پر ہے۔

قول مفتى به كما متدل:

- (١) عن هشام عن أبيه عن عائشة (رضى الله عنها) قالت كان رسول الله صلى الله عليه وسلم يصلى من الليل ثلاث عشرة ركعة يوتر من ذلك بخمس لا يجلس في شئ إلا في آخرها. (١)
- (٢) عن سعيد بن جبیر عن ابن عباس قال قام (رسول الله صلى الله عليه وسلم) فصلى ركعتين ركعتين حتى صلى ثمانى ركعات ثم أوتر بخمس ولم يجلس بينهما (٢) (أى لم يقعد بينهما للتسليم) (٣)
- (٣) عن سعد بن هشام قال انطلقت إلى عائشة (رضى الله عنها) فقلت يا أم المؤمنين! أنبئني عن وتر رسول الله صلى الله عليه وسلم فقالت: كنا نعد له سواكه وظهره فيعته الله ما شاء ان يعته من الليل فيتسوك ويتوضأ ويصلى تسع ركعات لا يجلس فيها الا في الثامنة فيذكر الله ويحمده ويدعوه ثم ينهض

١- صحيح مسلم (٥٠٨/١) رقم (٧٣٧)

٢- سنن أبي داود (٤٣٢/١) رقم (١٣٥٨)

سكت عنه أبو داود وقلت: رجاله ثقات إلا عبدالعزيز بن محمد بن عبيد الدراوردى فقد اختلف في توثيقه فلا أقل من أنه لا ينحط مرتبته من "صلوق" كما ترى بعد الفحص التام عنه في كتب الرجال فلذلك حديثه حديث حسن. والله أعلم بالصواب

٣- التعليق الحسن على آثار السنن (١٦٢)

ولا يسلم ثم يقوم فيصلی التاسعة ثم يقعد فيذكر الله ويحمده ويدعوه ثم يسلم تسليماً يسمعا ١ (١) ☆
ان روایات سے یہ مضمون واضح ہے کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے رات میں ایک ہی سلام کے ساتھ آٹھ رکعات پڑھی ہیں۔

آٹھ رکعات پر زیادتی مکروہ ہے کیونکہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم سے مذکورہ زیادتی منقول نہیں ہے۔ (۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال الكاساني:

أما في النهار فتكره الزيادة على الأربع بتسليمة واحدة وفي الليل لا تكره وله أن يصلي ستاً وثمانياً - وقال بعد أسطر - واختلف المشايخ في الزيادة على الثمان بتسليمة واحدة:

قال بعضهم: يكره، لأن الزيادة على هذا لم ترو عن رسول الله صلى الله عليه وسلم
وقال بعضهم: لا يكره..... والصحيح أنه يكره لما ذكرنا وعليه عامة المشايخ. (۳)

قال الشرنبلالي:

وكره الزيادة على أربع بتسليمة في نفل النهار والزيادة على ثمان ليلاً بتسليمة واحدة لأنه صلى الله عليه وسلم لم يزد عليه وهذا اختيار أكثر المشايخ (۴)

قال التمرناشي والعصكفي:

وتكره الزيادة على أربع في نفل النهار وعلى ثمان ليلاً بتسليمة لأنه لم يرد.

وقال الشامي:

قوله (لأنه لم يرد) أي لم يرد عنه صلى الله عليه وسلم أنه زاد على ذلك والأصل فيه التوقيف
كما في فتح القدير أي فما لم يوقف على دليل المشروع لا يحل فعله بل يكره أي اتفاقاً كما في منية
المصلي أي من اثنتي عشرة.

١- صحيح مسلم (۲۵۶/۱)

☆ تنبيه:.. فليلاحظ الإجابة عن الاشكالات الواردة في الروايات المذكورة من عدد ركعات الوتر وترك القعود على رأس الركعتين وغيرهما بمبحث شاف واف فيما يلي من الكتب القيمة:

فتح الملهم (۲/۲۹۰-۲۹۳)، أمانى الأخبار (۴/۲۰۹، ۲۱۰، ۲۷۰) بذل المجهود (۲/۳۲۴)

٢- الفقه الحنفى في ثوبه الجديد (۱/۲۹۸)، فتح القدير (۱/۴۶۴)، الكفاية (۱/۱۳۸)، بدائع (۲/۱۴)

٣- بدائع الصنائع (۲/۱۴، ۱۳)

٤- مراقى الفلاح (۳۹۲)

نعم وقع الاختلاف بين المشايخ المتأخرين في الزيادة على الثمانية ليلاً فقال بعضهم: لا يكره وإليه ذهب شمس الأئمة السرخسي وصححه في الخلاصة وصحح في البدائع الكراهة قال: وعليه عامة المشايخ. (١)

وقال الرافعي:

قوله (لا يحل فعله بل يكره الخ) بما قاله في المنية من الاتفاق على الكراهة بين انمتنا الثلاثة يعلم ضعف تصحيح السرخسي. (٢)

❷ في الهندية:

كره الزيادة على أربع في نوافل النهار وعلى ثمان ليلاً بتسليمة واحدة. (٣)

❸ قال ابن نجيم:

قوله (وكره الزيادة على أربع في نفل النهار وعلى ثمان ليلاً) أى بتسليمة..... واختلف المشايخ في الزيادة على الثمانى بتسليمة واحدة- إلى أن قال - والصحيح أنه يكره لأنه لم يرو عن النبي صلى الله عليه وسلم (٤)

❹ قال ابن العلاء الهندي:

أما الكراهة فالزيادة على ثمان في صلاة الليل بتسليمة والزيادة على أربع في صلاة النهار بتسليمة مكروهة لأن السنة في صلاة الليل وردت إلى ثمان وفي صلاة النهار إلى أربع. (٥)

❺ كذا في الكتب الأخر (٦)

١- الدر المختار مع رد المحتار (٢/٥٥١، ٥٥٠)

٢- تقريرات الرافعي - في أسفل الصفحة من الرد - (٢/٥٥١)

٣- الفتاوى الهندية (١/١١٣)

٤- البحر الرائق (٢/٩٣)

٥- التاتارخانية (١/٤٦٥)

٦- مجمع الأنهر (١/١٩٥، ١٩٦)، النهر الفائق (١/٢٩٧)، المحيط البرهاني (٢/١٥٧)، غنية المستمل (٣٣٩)،

ملتقى الأبحر (١/١٩٥)، اللباب في شرح الكتاب (١/١٠٠)، الجامع الصغير للكنوز (١/٧٦)، تحفة الملوك

(١/٧٨)، الفقه الحنفى في ثوبه الجديد (١/٢٩٨)، درر الأحكام شرح غرر الأحكام (٢/١٨)

[١٩] اختلاف في مسئلة

إن صلى أربع ركعات وقعد في الأوليين ثم أفسد
الأخيرين قضى ركعتين (عند أبي حنيفة و محمد
رحمهما الله تعالى^(١)) وقال أبو يوسف: يقضى أربعاً.

مفتى به قول:

فتوى طرفين رحمهما الله تعالى كقول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

عن ابن عمر رضي الله عنهما قال قال النبي صلى الله عليه وسلم: "صلاة الليل والنهار مثني

مثني" (٢)

١- مجمع الأنهر (١/١٩٨)

٢- صحيح ابن حبان (٦/٢٤١) رقم (٢٤٩٤)، وكذا انظر له: صحيح ابن خزيمة (٢/٢١٤) رقم (١٢١٠)، مسند
أحمد بن حنبل (٢/٢٦) رقم (٤٧٩١)، مسند الطيالسي (١/٢٦١) رقم (١٩٣٢)، سنن أبي داود (١/٤٩٨) رقم
(١٢٩٧)، سنن النسائي (٣/٢٢٧) رقم (١٦٦٦)، سنن الترمذي (٢/٤٩١) رقم (٥٩٧)، سنن ابن ماجه (١/٤١٩)
رقم (١٣٢٢)، سنن الدار قطنی (٤/٢٣١) رقم (١٥٦٦)، سنن الدارمی (١/٤٠٤) رقم (١٤٥٨)، شرح معاني الآثار
(١/٣٣٤) رقم (١٨١٣)، السنن الصغرى (١/٢٥٨) رقم (٨١٤)، السنن الكبرى (٢/٤٨٧) رقم (٤٧٥٥)، المعجم
الصغير (١/٥١) رقم (٤٧)، المعجم الأوسط (١/٣١) رقم (٧٩)، المعجم الكبير (١١/١٤٦)، المنتقى لابن الجارود
(١/٧٩) رقم (٢٧٨)، معرفة السنن والآثار (٤/١٩٢) رقم (١٤٣١)، موارد الظمان (١/١٦٦)، الأوسط لابن المنذر
(٨/٣٠١) رقم (٢٧٠٥)

هذا حديث صحيح متنا وسندا (وإعلاله من البعض لا يقدر، كما ترى فيما يلي):

قال النووي في "خلاصة الأحكام" (١/٥٥٣):

وفي رواية أبي داود: "صلاة الليل والنهار مثني مثني" وإسنادها صحيح - وقال بعده بعدة صفحات في (١/٦٠٣) -: سبق

فيه حديث ابن عمر: "صلاة الليل والنهار مثني مثني" وهو صحيح.

قال ابن الملقن في "تحفة المحتاج إلى أدلة المنهاج" (١/٤٢٦)

اس حدیث مبارکہ سے معلوم ہوا کہ نفل نماز (دن کی ہو خواہ رات کی) کا ہر شفع (یعنی دو رکعت) اپنی الگ حیثیت سے ایک مستقل نماز ہے۔ اور یہاں تیسری رکعت کی طرف قیام نئی تحریر کے قائم مقام ہے لہذا متفل کو یہ شفع شروع کرنے کی بدولت لازم ہو جائے گا اور اس شفع ثانی کا فساد شفع اول کے فساد کا موجب نہیں ہے کیونکہ شفع اول، قعود سے تام ہو چکا ہے لہذا اس کو (شفع ثانی میں صحت شروع کے تحقق ہونے کی بناء پر) صرف اسی شفع ثانی کی قضا لازم ہوگی۔ (۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

وقضى ركعتين لو نوى أربعاً ونقض في خلال الشفع الأول أو الثاني أى وتشهد للأول ولا لفسد الكل اتفاقاً.

وقال ابن عابدین:

قوله (وقضى ركعتين) هو ظاهر الرواية وصح في الخلاصة رجوع أبي يوسف عن قوله.
أولاً: بقضاء الأربع، إلى قولهما فهو باتفاقهم لأن الوجوب بسبب الشروع لم يثبت وضعا بل لصيانة المؤدى وهو حاصل بتمام الركعتين فلا تلزم الزيادة بلا ضرورة. (۲)

== رواه الأربعة وصححه البخاري والخطابي وابن خزيمة وابن حبان والبيهقي والحاكم وقال رواه كلهم ثقات ولا أعرف له علة وخالف النسائي فأعله.

بيان المرام مع دفع الأوهام:

قال المناوي في "فيض القدير" (۲۲۱/۴):

قال: الهيثمي: حديث صحيح رواه كلهم ثقات وقيل الدارقطني "ذكر النهار مزيد على الروايات فهو وهم من البارقي" ممنوع؛ لأنه ثقة احتج به مسلم وزيادة الثقة مقبولة.

قال العسقلاني في "التلخيص الحبير" (۵۶/۲):

صححه ابن خزيمة وابن حبان والحاكم في المستدرک وقال رواه ثقات وقال الدارقطني في العلل ذكر النهار فيه وهم. وقال الخطابي -أى في معالم السنن (۲۴۳:۱)- روى هذا الحديث طاوس ونافع وغيرهما عن ابن عمر فلم يذكر أحد فيه النهار وإنما هو "صلاة الليل مثني مثني" إلا أن سبيل الزيادة من الثقة أن تقبل.

وقال البيهقي: هذا حديث صحيح، وعليّ -قلت: هو على بن عبدالله- البارقي احتج به مسلم والزيادة من الثقة مقبولة. وكذا في "بذل المجهود" (۲۷۴:۲).

۱- تبیین الحقائق (۱/۱۷۴)، الجوهرۃ النيرة (۱/۱۹۲)، الهدایة مع العناية (۱/۴۷۳)، الباب فی شرح الكتاب (۱/۱۰۱)

۲- رد المحتار (۲/۵۷۷)

قال ابن نجيم:

قوله (وقضى ركعتين لو نوى أربعاً وأفسده بعد القعود الأول أو قبله) يعنى فيلزمه الشفع الثاني إن أفسده بعد القعود الأول والشروع في الثاني، والشفع الأول فقط إن أفسده قبل القعود بناء على أنه لا يلزمه بتحريمه النفل أكثر من الركعتين وإن نوى أكثر منهما وهو ظاهر الرواية عن أصحابنا إلا بعارض الاقتداء. (١)

في الهندية:

قضى ركعتين لو نوى أربعاً وأفسده بعد القعود الأول أو قبله (٢)

قال الحصكفي:

ولو نوى أربعاً وأفسد بعد القعود الأول يعنى بعد ما قام إلى الثالثة أو قبله قضى ركعتين لما مر وقال أبو يوسف: يقضى أربعاً لو أفسد قبله اعتباراً للشروع بالنداء، والأصح رجوعه إلى قولهما كما في الخلاصة وغيرها، (٣)

قال برهان الدين:

وكل ركعتين أفسدهما فعليه قضاؤهما دونما قبلهما لما مر أن كل شفع صلاة على حدة فلا يفسد الشفع الأول لفساد الشفع الثاني. (٤)

كذا في الكتب الأخرى. (٥)

١- البحر الرائق (١٠٤/٢)

٢- الهندية: (١١٤/١)

٣- الدر المنثور (١٩٨/١)

٤- المحيط البرهاني (١٤٦/٢)

٥- النهر الفائق (٣٠١/١)، الفقه الإسلامي للزحيلي (١٠٦٨)، ملتقى الأبحر (١٩٨/١)

[۲۰] اختلاف في مسئلہ

إن افتتحها (أى النافلة) قائما ثم فعد جاز عند أبي حنيفة
- رحمه الله تعالى - وقالوا - رحمهما الله - : لا يجوز إلا من عذر.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) عن ابن عمر قال: رأيت رسول الله صلى الله عليه وسلم يصلي على حمار وهو موجه إلى خير. (۱)
وفى رواية جابر: "يصلي (صلى الله عليه وسلم) وهو على راحلته النوافل في كل جهة ولكن
يخفض السجدين من الركعة يومى إيماء. (۲)

روایات بالا سے معلوم ہوا کہ نفل نماز میں "قیام" رکن نہیں ہے کما هو مسلم عند الفقهاء ومصرح في
كتبهم (۳)، لہذا نفل نماز میں قیام نہ کرے یا قیام کر کے ترک کر دے، دونوں طرح جائز ہے۔
(۲) متغفل کو ابتداء صلاۃ میں قیام و قعود ہر دو کا اختیار ہوتا ہے اور یہ اختیار انتہاء صلاۃ تک باقی رہتا ہے کیونکہ انتہاء کا حکم،
ابتداء کے حکم سے اہل ہوتا ہے جیسا کہ حدیث کے باب میں یہ مسئلہ معروف ہے کہ حدیث، نماز شروع کرنے کے لئے مانع ہے
مگر بقاء صلاۃ کیلئے مانع نہیں ہے۔

چنانچہ جب نفل کی ابتداء بالقعود جائز ہے تو بقاء بدرجہ اولیٰ جائز ہوگی فافہم۔ (۴)

۱۔ صحیح مسلم (۴۸۶/۱) رقم (۷۰۰)، و کذا انظر له: صحیح ابن حبان (۲۶۱/۶) رقم (۲۰۱۵)، صحیح ابن
خریمة (۲۵۲/۲) رقم (۱۲۶۸)، سنن أبی داؤد (۴۷۳/۱) رقم (۱۲۲۸)، سنن النسائی (۶۰/۲) رقم (۷۴۰)، مسند
أحمد بن حنبل (۴۹/۲) رقم (۵۰۹۹)، مسند الطیالسی (۳۹۷/۳) رقم (۱۹۸۵)، مسند المؤطا (۱۸۰/۱) رقم
(۶۰۱)، مسند أبی یعلیٰ (۳۵/۱۰) رقم (۵۶۶۴)، المعجم الكبير (۳۳۵/۱۲) رقم (۱۳۲۷۷)، مصنف ابن أبی شیبہ
(۱۳۶/۲) رقم (۸۵۰۶)، السنن الكبرى (۴/۲) رقم (۲۰۳۸)، السنن الماثورة (۸۵/۱) رقم (۷۵)، معرفة السنن
والآثار (۳۷۲/۲) رقم (۷۲۹)

۲۔ المنتقى لابن الحارود (۶۷/۱) رقم (۲۲۸)

۳۔ التبيين للزيلعي (۱۷۶/۱)، اللباب في شرح الكتاب (۱۰۱/۱) وغير ذلك من الكتب

۴۔ المحيط البرهاني (۱۴۷/۲ و ۲۷۴)

(۳) عن عائشة أم المؤمنين رضي الله عنها:

ان رسول الله صلى الله عليه وسلم كان يصلي جالسا فيقرأ وهو جالس فإذا بقي من قراءته نحو من ثلاثين أو أربعين آية قام فقرأها وهو قائم ثم يركع ثم سجد يفعل في الركعة الثانية مثل ذلك. (۱)
بعض فقهاء نے اس حدیث سے بھی بطریق ذیل استنباط کیا ہے:
”حدیث مذکورہ میں ہے کہ نفل کے دوران ایک ہی نماز کے اندر آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے کچھ نماز کھڑے ہو کر پڑھی اور کچھ بیٹھ کر، لہذا نفل نماز کے اندر دونوں طرح (قعود بعد القیام اور قیام بعد القعود) کر سکتا ہے۔“

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال الشرنبلالی:

وجاز إتمامه قاعدا بعد اختتامه قائما بلا كراهة على الأصح لأن البقاء أسهل من الابتداء وابتداءه جالسا لا يكره فالبقاء أولى وكان صلى الله عليه وسلم يفتح التطوع ثم ينتقل من القيام إلى القعود ومن القعود إلى القيام. (۲)

② قال التمرتاشي والحصكفي:

ويستقل مع قدرته على القيام قاعدا لا مضطجعا إلا بعدز ابتداء وكذا بناء بعد الشروع بلا كراهة في الأضح كعكسه.

قال الشامي:

قال في الخزانين: ومعنى البناء أن يشرع قائما ثم يقعد في الأولى أو الثانية بلا عذر استحسانا خلافا لهما (۳) (وكون القول من الاستحسان أمانة ترجيحه كما هو مقرر لدى المفتين إلا في إحدى عشرة مسألة وهي ليست منها).

- ۱۔ صحيح البخاری (۳۷۶/۱) رقم (۱۰۶۸)، وكذا انظر له: صحيح مسلم (۵۰۵/۱) رقم (۷۳۱)، سنن أبي داود (۳۶۰/۱) رقم (۹۵۵)، مؤطا مالك (۱۹۰/۲) رقم (۴۵۶)، السنن الكبرى (۴۹۰/۲) رقم (۴۳۶۷)، سنن الترمذی (۲۱۳/۲) رقم (۳۷۴)، معرفة السنن والآثار (۲۰۰/۴) رقم (۱۴۳۷)، مسند أحمد (۱۷۸/۶) رقم (۲۵۴۸۸)، مسند المؤطا (۱۴۴/۱) رقم (۴۶۰)، المسند المستخرج على صحيح الإمام مسلم (۳۲۷/۲) رقم (۱۶۵۷)، المؤطا - رواية يحيى الليثي (۱۳۸/۱) رقم (۳۱۱)، السنن الماثورة (۲۸/۱) رقم (۲۵)

۲۔ مراقی الفلاح (۴۰۴)

۲۔ الدر المختار مع رد المحتار (۵۸۴/۲، ۵۸۵)

قال الزحيلي:

ويجوز للقادر على القيام إتمام نافلة قاعدا بعد افتتاحه قائما بلا كراهة على الأصح. (١)

في الهندية:

وإذا افتتح التطوع ثم أراد أن يقعد من غير عذر فله ذلك عند أبي حنيفة استحسانا كذا في

المحيط. (٢)

(٥) قال ابن نجيم:

قوله (ويتنفل قاعدا مع قدرته على القيام ابتداء وبناء)

وأما قوله "وبناء" بأن شرع فيه قائما ثم قعد من غير عذر فهو قول أبي حنيفة وهذا استحسان

وعندهما لا يجزئه وهو قياس (٣) (وقد مر أن الاستحسان مقدم على القياس إلا في مسائل معدودة وهي

ليست منها)

..... كذا في الكتب الأخرى. (٣)

١- الفقه الإسلامي وأدلته (١٠٦٩)

٢- الفتاوى الهندية (١١٤/١)

٣- البحر الرائق (١١١، ١١٠/٢)

٤- خلاصة الفتاوى (١٩١/١)، الفتاوى التاترخانية (٤٦١/١)، مجمع الأنهر (٢٠١/١)، النهر الفائق (٣٠٤/١).

المحيط البرهاني (١٤٦/٢)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٣٢/٢، ٨٧، ٨٨)، ملتقى الأبحر (٢٠١/١)، الباب في

شرح الكتاب (١٠١/١)، الجوهر النيرة (١٩٥/١)

باب صلاة المسافر

[۲۱] مسئلہ

إذا نوى المسافر أن يقيم بمكة ومنى
خمس عشرة يوماً لم يتم الصلوة.

ملاحظہ:

پہلے دور میں مذکورہ بالا مسئلہ ہی مختار و معمول بہا تھا اور عصر حاضر میں اس مسئلہ کے اندر ہمارے مشائخ و اکابر دو طرف گئے ہیں، جس کا اجمال یہ ہے:

مذہب اول:

بعض مشائخ کے نزدیک زمانہ قدیم کی طرح اب بھی مکہ مکرمہ اور منی دو مستقل مقام ہیں لہذا مسئلہ اپنی سابقہ صورت پر برقرار رہے گا یعنی صورت بالا میں قصر کا حکم ہوگا۔

مذہب ثانی:

بعض دیگر مشائخ کے نزدیک دور حاضر میں دونوں مقامات اتصال آبادی کے سبب موضع واحد کی شکل اختیار کر چکے ہیں اور منی، مکہ مکرمہ ہی کا ایک محلہ و حصہ بن گیا ہے لہذا ان دونوں میں پندرہ روز اقامت کا حکم، موضع واحد میں اقامت کا حکم شمار ہوگا چنانچہ فی زمانہ صورت بالا میں اتمام کا حکم ہوگا۔ (۱)

۱۔ يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

ما زالت المسألة المذكورة بحثاً مهماً إلى مدة مديدة عند أصحاب الإفتاء من مشايخنا الحنفية في ديارنا ديار
الباكستان فيها سافروا إلى الأرض المقدسة والبقعة المباركة - مكة المكرمة زادها الله شرفاً وعزاً - وشاهدوا بأعينهم
من جهة الفقه، كلا المقامين (منى ومكة المكرمة) ولهذا الموضوع عقد المؤتمر الفقهي مرتين في "كراتشي" (مدينة
باكستان) في عام ١٤٢٨ هـ الموافق ٢٠٠٧ م ودُعي فيه المشايخ الكبار من المفتين من أنحاء البلد ولكن ما وقع
الاتحاد منهم على رأى واحد ومذهب متفق عليه حتى بعد أنفضاض المؤتمر كل مرة، فذهب بعضهم إلى القول
بالقصر كما كان الأمر في الأزمنة السالفة والبعض منهم إلى القول بالإتمام في هذه الصورة لتغير الزمان، ولدى كل
منهما دلائل مبسطة لما ذهب إليه، وطالها العبد الضعيف مستوعباً فله الحمد ومنه التوفيق.

[۲۲] اختلافي مسئلہ

وتجوز الصلاة في سفينة قاعدا على كل حال
عند أبي حنيفة وعندهما، لا تجوز إلا بعذر.

مفتی بہ قول:

فتویٰ صاحبین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) عن عمران بن حصین - رضی اللہ عنہ - عن النبی صلی اللہ علیہ وسلم قال (لَمَّا سَأَلَهُ عَنِ الصَّلَاةِ): "صَلِّ قَائِمًا فَإِنْ لَمْ تَسْتَطِعْ فَقَاعِدًا". (۱)

یہ حدیث صلاۃ کے باب میں قاعدہ کلیہ کی حیثیت رکھتی ہے لہذا کشتی کے مسافر کو جب کوئی عذر نہیں ہے اور وہ قیام کی استطاعت بھی رکھتا ہے تو اس حدیث کی رو سے اس کیلئے بیٹھ کر نماز پڑھنا درست نہیں ہے۔ (۲)

(۲) عن ابن عمر قال: سئل النبی صلی اللہ علیہ وسلم عن الصلاة في السفينة؟ فقال: كيف اصلي في السفينة؟، قال: "صل فيها قائما إلا أن تخاف الغرق" (۳)

۱۔ صحیح البخاری (۵۶۱/۲) رقم (۱۱۱۷)، وكذا انظر له: سنن أبي داود (۳۶۰/۱)، رقم (۹۵۳)، سنن الترمذی (۲۰۸/۲)، رقم (۳۷۲)، مسند أحمد (۴۲۶/۴) رقم (۱۹۸۳۲)، سنن ابن ماجه (۳۸۶/۱) رقم (۱۲۲۳)، سنن الدارقطني (۳۸۰/۱) رقم (۱۴۴۰)، السنن الصغرى (۱۹۸/۱) رقم (۵۸۶)، السنن الكبرى (۳۰۴/۲) رقم (۳۴۷۳)، مسند الروياني (۱۳۸/۱) رقم (۱۴۵)، المتقى لابن الحارود (۶۷/۱) رقم (۲۳۱)

۲۔ مستفاد من البدائع للکاسانی (۲۹۲/۱)

۳۔ المستدرک علی الصحیحین للحاکم (۴۰۹/۱) رقم (۱۰۱۹)، وكذا انظر له: السنن الكبرى للبيهقي (۱۵۵/۳) رقم (۵۶۹۸)، معرفة السنن والآثار للبيهقي (۴۹۵/۴) رقم (۱۶۶۷)، سنن الدارقطني (۳۹۵/۱) رقم (۱۴۹۰)، مسند البزار (۲۳۱/۱) رقم (۱۳۲۷)

هو حديث حسن، كما في خلاصة الأحكام للنووي (۳۴۲/۱)، وقال الشوكاني في "نيل الأوطار" (۲۴۴/۳): رواه الدارقطني وأبو عبد الله الحاكم على شرط الصحيحين. وقال البيهقي في "مختصر الخلافيات" (۲۰۰/۲): رواه ثقات. وفي "سننه الكبرى" (۱۵۵/۳): حديث أبي نعيم الفضل بن دكين - أي هذا الحديث حسن -

القول الصواب في مسائل الكتاب

- (٣) عن إبراهيم (النخعي) قال:
- تصلي في السفينة قائما فإن لم تستطع فقاعدا تتبع القبلة حيثما مالت. (١)
- (٤) عن ابن عباس قال:
- كان جعفر بن أبي طالب وأصحابه حين خرجوا إلى الحبشة يصلون في السفينة قياما. (٢)
- (٥) عن عطاء قال:
- يصلون في السفينة قياما إلا أن يخافوا أن يفرقوا فيصلون جلوسا يتبعون القبلة حيثما زالت. (٣)
- (٦) عن الشعبي قال يصلي في السفينة قائما. (٤)
- (٧) عن سعيد بن المسيب أنه قال:
- ”يصلي في السفينة قائما فإن لم يستطع فقاعدا“ (٥)
- (٨) عن إبراهيم (النخعي) قال: صل في السفينة قائما. (٦)
- (٩) عن الشعبي قال: صل فيها قائما. (٧)
- (١٠) سئل أنس بن مالك عن الصلاة في السفينة فقال عبد الله بن أبي عتبة مولى أنس وهو معنا في المجلس سافرت مع أبي الدرداء وأبي سعيد الخدري وجابر بن عبد الله يصلي بنا إماما قائما في السفينة ونصلي خلفه قياما ولو شئنا لخرجنا (٨)
- (١١) قيام ركن ہے جسے بلا عذر ترک نہیں کیا جاسکتا۔ (٩)

-
- ١- مصنف عبدالرزاق (٥٨١/٢) رقم (٤٥٥٢)، مصنف ابن أبي شيبة (٦٩/٢) رقم (٦٥٧١)
 - ٢- السنن الكبرى (١٥٥/٣) رقم (٥٢٧٩)، سكت عنه ابن الترمذاني
 - ٣- مصنف عبدالرزاق (٥٨١/٢) رقم (٤٥٤٩)
 - ٤- المرجع السابق (٥٨٢/٢) رقم (٤٥٥٨)
 - ٥- مصنف ابن أبي شيبة (٦٩/٢) رقم (٦٥٦٨)
 - ٦- مصنف ابن أبي شيبة (٦٩/٢) رقم (٦٥٧٠)
 - ٧- المرجع السابق (٦٩/٢) رقم (٦٥٦٩)
 - ٨- السنن الكبرى (١٥٥/٣) رقم (٥٢٨٠)
 - ٩- بدائع الصنائع (٢٩٢/١)، تحفة الفقهاء (١٥٦/١)، النافع الكبير على الجامع الصغير (١٠٧/١)

قول مفتي بهي تخرج:

١ قال التمر تاشي والحصكفي:

صلى الفرض في فلك جار قاعدا بلا عذر صح لغلبة العجز وأساء وقال: لا يصح إلا بعذر وهو الأظهر.

وقال ابن عابدين:

قوله (وهو الأظهر) وفي الحلية بعد سوق الأدلة: والأظهر أن قولهما أشبه فلا جرم أن في الحاوي القدسي. وبه ناخذ. (١)

٢ قال الشرنبلالي: وقالوا: لا تصح جالسا إلا من عذر وهو الأظهر. (٢)

٣ قال الحصكفي: ولو صلى في فلك جار قاعدا بلا عذر صح خلافا لهما فلا يجوز عندهما إلا بعذر قال في البرهان: وهو الأظهر (٣)

٤ قال الزحيلي: تجوز صلاة الفريضة في السفينة والطائرة والسيارة قاعدا ولو بلا عذر عند أبي حنيفة^٢ ولكن يشترط الركوع والسجود وقال صاحبان: لا تصح إلا لعذر وهو الأظهر. (٤)

٥ قال ملا على القاري: صلى قاعدا في فلك جار بلا عذر صح عند أبي حنيفة وقالوا: لا يصح إلا من عذر كغير الجارى وهو الأظهر (٥)

١ - فتاوى الشامى (٢/٦٩٠)

٢ - مراقى الفلاح (٤٠٩)

٣ - الدر المنتقى (١/٢٣٠)

٤ - الفقه الإسلامى وأدلته (١٠٧٠)

٥ - شرح النقاية (١/٢٧٧)

باب صلاة الجمعة

[۲۳] اختلافی مسئلہ

إن اقتصر على ذكر الله تعالى (في الخطبة) جاز عند أبي حنيفة^۲ وقالوا: لا بد من ذكر طويل يسمى خطبة.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

توضیح الفتویٰ:

واضح رہے کہ یہ فتویٰ نفس جواز کے اعتبار سے ہے ورنہ مسنون یہی ہے کہ خطبہ کسی قدر طویل ہو، کیونکہ امام صاحب کے قول کے موافق اس قدر مختصر خطبہ جائز تو ہے مگر ترک سنت کی بدولت مکروہ تنزیہی ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) قوله تعالى ﴿فاسعوا الى ذكر الله﴾^(۱) الله تعالى کا یہ قول مطلق ہے۔ اس میں ”ذکر“ (جس سے مراد جمہور مفسرین کے نزدیک خطبہ ہے)^(۲) کی کوئی تفصیل نہیں بیان کی گئی اس لئے محض ذکرِ قلیل (ایک مرتبہ تسبیح یا تہلیل وغیرہ) پر اکتفاء بھی کافی ہے۔^(۳)

۱۔ الجمعة (۹)

۲۔ فی التفسیر الکبیر للرازی (۹/۳۰) وقوله ”الى ذكر الله“: الذکر هو الخطبة عند الأكثر من أهل التفسير وقيل هو الصلاة.

وفی تفسیر النسفی ”مدارك التنزيل“ (۲۴۶/۴): إلى ذكر الله أى إلى الخطبة عند الجمهور.

وكذا في التفاسير التالية ان المراد به الخطبة:

تفسير الطبري (۳۸۴/۲۳)، تفسير البيضاوي (۳۳۹/۵)، البحر المحيط (۲۶۵/۸)، أضواء البيان (۱۶۸/۸)، تفسير

الثعالبي (۳۰۰/۴)، المحرر الوجيز (۲۸۳/۵)، بحر العلوم (۴۲۶/۳)

۳۔ فتح الرحمن في اثبات مذهب النعمان (۱۱۷/۳)، الموسوعة الفقهية (۱۷۷/۱۹)، الفقه الحنفی وأدلته

(۲۵۹/۱)، الفقه الإسلامي وأدلته (۱۳۰۴)، الدين الخالص (۱۹۰/۱)، كشف الحقائق (۸۱/۱)

(٢) عن الحكم بن حزن الكلفي أنه قال (في حديث طويل):

فقام (رسول الله صلى الله عليه وسلم) متوكئاً على عصا أو قوس فحمد الله وأثنى عليه كلمات خفيفات طيبات مباركات. (١)

(٣) عن عدى بن حاتم أن رجلاً خطب عند النبي صلى الله عليه وسلم فقال: "من يطع الله ورسوله فقد رشد ومن يعصهما فقد غوي"

فقال رسول الله صلى الله عليه وسلم: "بتس الخطيب أنت" (٢)
حضور صلى الله عليه وسلم في اس شخص كوحش اس قدر قليل كلام پر "خطيب" کہا ہے فدل علی أنه يكفى قدر قليل من الكلام في الخطبة. (٣)

(٤) عن البراء بن عازب رضى الله عنه قال:

جاء أعرابي إلى رسول الله صلى الله عليه وسلم فقال: يا رسول الله! علمنى شيئاً يدخلنى الجنة فقال: "لئن أقصرت الخطبة لقد أعرضت المسألة اهـ" (٤)

١- سنن أبي داود (٤٢٨/١) رقم (١٠٩٨)، وكذا انظر له: مسند أحمد بن حنبل (٢١٢/٤) رقم (١٧٨٨٩)، المعجم الكبير للطبراني (٢١٣/٣) رقم (٣١٦٦)، معرفة السنن والآثار للبيهقي (١١١/٥) رقم (١٧٦١)، السنن الصغرى (٢١١/١) رقم (٦٢٥)، السنن الكبرى (٢٠٦/٣) رقم (٥٥٤١)، الطبقات الكبرى لابن سعد (٥١٦/٥)
قال النيموي في "آثار السنن" (٢٥٠): رواه أحمد وأبو داود وإسناده حسن.

قال ابن الملقن في "البدر المنير" (٦٣٣/٤): رواه أبو داود في "سننه" ولم يضعفه فهو حسن عنده.
قال النووي في "خلاصة الأحكام" (٧٩٧/٢): رواه أبو داود وغيره، بأسانيد حسنة.

قال الأمير الصنعاني في "سبل السلام" (٤١٨/١): وإسناده حسن وصححه ابن السكن.

٢- صحيح مسلم (٥٩٤/٢) رقم (٨٧٠)، وكذا انظر له: مسند أحمد (٢٥٦/٤) رقم (١٨٢٧٣)، سنن أبي داود (٤٢٩/١) رقم (١١٠١)، سنن النسائي (٩٠/٦) رقم (٣٢٧٩)، شرح مشكل الآثار (١١٣/٨)، السنن الكبرى (٢١٦/٣) رقم (٥٦٠٠)، معرفة السنن والآثار (١٢٩/٥) رقم (١٧٧٥)، مصنف ابن أبي شيبة (٧٤/٦) رقم (٢٩٥٧٤)، شعب الإيمان (٣١٣/٤) رقم (٥٢٢٣)

٣- "فتح القدير" (٥٨/٢) الفقه النافع (٢٧٦/١)

٤- المستدرک علی الصحیحین للحاکم (٢٣٦/٢) رقم (٢٨٦١)، وكذا انظر له: صحيح ابن حبان (٩٧/٢) رقم (٣٧٤)، مسند أحمد بن حنبل (٢٩٩/٤) رقم (١٨٦٧٠)، مسند الطيالسي (١٠٠/١) رقم (٧٣٩)، شرح مشكل الآثار (٢٠/٧)، سنن الدار قطنی (١٣٥/٢)

قال الحاکم في "المستدرک" (٢٣٦/٢): هذا حديث صحيح الإسناد ولم يخرجاه، ووافقه الذهبي. ==

القول الصواب في مسائل الكتاب

یہاں بھی آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے قدر قصیر پر خطبہ کا اطلاق فرمایا ہے یعنی خطبہ کی مقدار اگر قصیر و مختصر بھی ہو تو اس کو بھی خطبہ کہنا جائز و درست ہے۔^(۱)

(۵) عن الشعبي قال: يخطب يوم الجمعة ما قل أو كثر.^(۲)

(۶) علامہ سعدیؒ نے از جہت المعقولات عجب طریق سے مندرجہ ذیل دو طرز پر استدلال کیا ہے:

(ا) لفظ ”خطبہ“ خطاب سے مشتق ہے اور کسی آدمی کے ساتھ محض ایک لفظ بولنے سے بھی ”خطاب“ کا تحقق ہو جاتا ہے۔

(ب) خطبہ سے مراد اور مقصود وعظ و نصیحت ہے اور بغض و فحش دفعہ ایک کلمہ ہی وعظ و بلیغ پر مشتمل ہوتا ہے۔^(۳)

مندرجہ بالا روایات وغیرہ سے مختصر خطبہ کا جواز معلوم ہوا اور ذیل میں آنے والی روایات صیغہ استمرار کی بدولت حضور صلی اللہ علیہ وسلم کے مسنون خطبے کا پتہ بتلاتی ہیں:

۱- عن جابر بن سمره قال:

كنت أصلي مع رسول الله صلى الله عليه وسلم فكانت صلاته قصدا وخطبته قصدا.^(۴)

۲- وفي روايته الأخرى:

كان النبي صلى الله عليه وسلم يجلس بين الخطبتين يوم الجمعة ويخطب قائما وكانت صلواته قصدا وخطبته قصدا ويقرأ آيات من القرآن على المنبر.^(۵)

== قال الهيثمي في ”مجمع الزوائد“ (۲۷۸/۴): رجاله ثقات.

قلت: - القائل العبد الضعيف: - واعتمد الحافظ عليه على تصحيح ابن حبان، حيث قال في ”الفتح“ (۱۰۹/۱۴) - بعد أن أورده: - صححه ابن حبان.

۱- الاختيار لأبي الفضل الموصلي (۸۸/۱)

۲- مصنف عبد الرزاق (۲۲۲/۳) رقم (۵۴۱۲)

۳- التنف في الفتاوى (۹۳/۱)

۴- صحيح مسلم (۱۱/۳) رقم (۲۰۴۰)، وكذا انظر له: صحيح ابن حبان (۴۱/۷) رقم (۲۸۰۲)، المسند المستخرج على مسلم (۴۵۴/۲) رقم (۱۹۴۹)، السنن الكبرى (۲۰۷/۳) رقم (۵۵۵۱)، المعجم الكبير للطبراني

(۲۳۶/۲) رقم (۱۹۸۵)، سنن النسائي (۱۹۱/۳) رقم (۱۵۸۲)

۵- مسند أحمد بن حنبل (۹۳/۵) رقم (۲۰۹۰۸)، المعجم الكبير (۲۱۶/۲) رقم (۱۸۸۵)، مسند الصحابة في

الكتب الستة (۷۹/۳۵)، مصنف عبد الرزاق (۱۸۷/۳) رقم (۵۲۵۶)

قال المحقق ”شعيب الأرناؤوط“ في تعليقه على مسند أحمد: صحيح لغيره وهذا إسناد حسن من أجل سماك.

قول مفتي بهي تخرج:

قال الشرنبلالي:

وصح الاقتصار في الخطبة على ذكر خالص لله تعالى نحو تسيحة، أو تحميدة أو تهليلة أو تكبيرة لكن مع الكراهة لترك السنة عند الإمام.
قال الطحطاوى:

قوله (لكن مع الكراهة) أى التنزيهية لقوله: لترك السنة (١)

قال التمر تاشي والحصكفى:

وكفت تحميدة أو تهليلة أو تسيحة للخطبة المفروضة مع الكراهة.

قال الشامى:

قوله (مع الكراهة) ظاهر القهستانى أنها تنزيهية، تأمل (٢)

في الهندية:

الخطبة تشتمل على فرض وسنة، فالفرض شيان: الوقت..... والثانى: ذكر الله تعالى

كذا في البحر الرائق وكفت تحميدة أو تهليلة أو تسيحة كذا في المتون. (٣)

قال الحلبي:

وفرض الخطبة تسيحة أو نحوهما وعندهما لا بد من ذكر طويل يسمى خطبة (٤)

(فالقول المقدم فيه هو الراجح كما لا يخفى)

كذا في الكتب الأخر (٥)

إنما اختار أصحاب المتون الأربعة المعتبرة قول أبي حنيفة لا بغير وهو من أمارات الترجيح

لقوله أيضاً:

١- قال الموصلى: وإن اقتصر على ذكر الله تعالى جاز (٦)

١- حاشية الطحطاوى على المراقى (٥١٣)

٢- رد المحتار على الدر المختار (٢٢/٣)

٣- الفتاوى الهندية (١٤٦/١)

٤- ملتقى الأبحر (٢٤٩/١)

٥- البحر الرائق (٢٦١/٢)، بدائع الصنائع (٥٩٠/١)، حيث اكفى بذكر دليل قول الإمام وأهمل دليلهما وهذا يدل

على ترجيح قوله كما هو الظاهر، "فتح القدير" (٥٨/٢)، تفصيل الكلام يدل على تقوية مذهب أبي حنيفة

٦- المختار للفتوى (٨٨/١)

- ۲- قال ابن الساعاتي: والاقتصار على ذكر الله مجزئ (۱)
 ۳- قال النسفي: وكفت تحميدة أو تهليلة أو تسبيحة (۲)
 ۴- قال المحبوبي: والخطبة نحو تسبيحة قبلها في وقتها (۳)

[۲۴] اختلاف في مسئلة

ومن شرائطها (الجمعة) الجماعة وأقلهم عند أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى ثلاثة سوى الإمام وقال أبو يوسف: اثنان سوى الإمام.

مفتی بہ قول:

فتویٰ طرفین رحمہما اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

- (۱) قوله تعالى ﴿فاسعوا إلى ذكر الله﴾ (۴)
 (أ) ”ذكر الله“ سے مراد خطبہ ہے کما سبق آنفا، جو خطیب (وامام) کا مقتضی ہے اور ”فاسعوا“ سے اس خطیب کے علاوہ تین آدمی اور مراد ہیں (جن سے سعی إلی الخطبہ مطلوب ہے) کہ یہ صیغہ جمع ہے اور جمع کا اطلاق کم سے کم تین افراد پر ہوتا ہے لہذا امام (خطیب) کے علاوہ کم از کم تین آدمیوں کا ہونا از روئے نص شرائط جمعہ میں سے ہے۔ (۵)
 (ب) ”إذا نودى“ ایک منادی (مؤذن) کا تقاضا کرتا ہے جو اس خطبہ و صلاۃ کی طرف لوگوں کو بلائے، ”ذكر الله“ ایک خطیب (امام) کا جو لوگوں کے سامنے خطبہ دے اور لفظ ”فاسعوا“ صیغہ جمع ہے اگر جمع کے دو افراد ہی مراد لیے جائیں تو بھی یہ کل چار افراد ہو گئے جن میں سے ایک امام اور تین مقتدی ہوں گے۔ (۶)

۱- مجمع البحرين (۱۶۰)

۲- كنز الدقائق (۴۴)

۳- الوقایة (۲۴۲/۱)

۴- سورة الجمعة (۹)

۵- العناية على هامش فتح القدير (۵۸/۲) مجمع الأنهر (۲۴۹/۱)، الدر المستفي (۲۴۹/۱)، الفقه الحنفی وأدلته (۲۶۰/۱)

۶- الكفاية في آخر ”فتح القدير“ (۱۷/۲)، تبیین الحقائق (۲۲۱/۱)، حاشیة الشلبی علی التبيين (۲۲۱/۱)

(۲) ”جمعة“، ”جماعت“ سے مشتق ہے اور جمع صحیح کے کم سے کم افراد تین ہیں اور اس جماعت کیلئے، جو جمع کی طرف سعی کر کے آئی ہے، ایک خطیب و امام کا ہونا ضروری ہے جو ان کو خطبہ دے کر نماز پڑھائے، فذلک أربعة (۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال التمر تاشی والحصکفی:

والسادس : الجماعة وأقلها ثلاثة رجال..... سوى الإمام.

وقال ابن عابدين:

قوله (سوى الإمام) : هذا عند أبي حنيفة ورجح الشارحون دليله واختاره المحبوبي

والنسفی، كذا في تصحيح الشيخ قاسم. (۲)

● في الهندية : ومنها الجماعة وأقلها ثلاثة سوى الإمام. (۳)

● قال الشيخ سليمان الهندي : (ومن شرائطها الجماعة وأقلهم عند أبي حنيفة ثلاثة سوى الإمام)

قوله تعالى ﴿فاسعوا إلى ذكر الله﴾ خطاب للجماعة فيكون ثلاثة شرطاً سوى الإمام ورجح

الشارحون دليل قول الإمام. (۴)

● قال قاضى خان : وأقل الجمع فيها ثلاثة سوى الإمام عند أبي حنيفة (۵)

● قال الحلبي : وأقل الجماعة ثلاثة سوى الإمام وعند أبي يوسف اثنان (۶) (فالقول المقدم فيه

راجع كما هو المعروف من دأبه في المختار).

● كذا في الكتب الأخر (۷)

۱- الفقه الإسلامی للزحیلی (۱۲۹۵)

۲- رد المحتار (۲۷/۳)

۳- الفتاویٰ الهندیہ (۱۴۸/۱)

۴- المعتصر علی المختصر (۱۵۷)

۵- الخانیہ (۱۷۴/۱)

۶- ملتقى الأبحر (۲۴۹/۱)

۷- العناية (۵۸/۱)، الفقه الحنفی فی ثوبہ الجدید (۳۱۹/۱)، مرقی الفلاح (۵۱۱)، الفقه الإسلامی وأدلته

(۱۲۹۵)، الموجز المبين (ص ۱۳)، المسائل النفیسة الحسان (۱۳)

[۲۵] اختلافی مسئلہ

إن بداله (بعد أن صلى الظهر في منزله بغير عذر)
أن يحضر الجمعة فتوجه إليها بطلت صلاة الظهر
عند أبي حنيفة بالسعي إليها وقال أبو يوسف و
محمد: لا تبطل حتى يدخل مع الإمام.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) قوله تعالى ﴿فامضوا إلى ذكر الله﴾ (۱)

آیت بالا سے درج ذیل دو امور معلوم ہوئے:

(۱) سعی إلى الجمعة واجب ہے

(ب) یہ سعی خاصاً جمعہ میں سے ہے کیونکہ باقی نمازوں میں بجائے سعی کے وقار و سکون سے آنے کا حکم ہے۔ (۲)

ان امور کے تناظر میں ظہر کا مصلیٰ مذکور جب جمعہ کی طرف سعی شروع کر دے گا تو اس کی یہ محض سعی جمعہ کے قائم مقام ہو جائے گی اور ظہر ختم ہو کر نفل میں تبدیل ہو جائے گی۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال التمر تاشي والحصكفي:

وحرّم لمن لا عذر له صلاة الظهر قبلها في يومها بمصر فإن فعل ثم ندم وسعى إليها

۱۔ الجمعة (۹)

۲۔ لما في الحديث الشريف: "إذا أقيمت الصلاة فلا تأتوها وأنتم تسعون وأتوها تمشون وعليكم السكينة ۵۱" أخرجه

الستة، وفي مسند الطيالسي (۵/۵۶) رقم (۲۴۱۲)، مصنف عبد الرزاق (۲/۲۸۸) رقم (۳۴۰)، شرح معاني الآثار

(۱/۳۹۶) رقم (۲۱۴۵)، صحيح ابن حبان (۵/۵۲۲) رقم (۲۱۴۸)

۳۔ المبسوط للسرخسي (۲/۳۲)، فتح القدير (۲/۶۱)، غنية المستملی (۴۸۵)

بطل ظهره أدر كها أولا بلا فرق بين معذور وغيره على المذهب. (١)

٢ قال الشرنبلالي:

من لا عذر له لو صلى الظهر قبلها حرم عليه الظهر فإن سعى إليها وكان الإمام فيها

بطل ظهره أى وصفه وصار نفلا وان لم يدركها في الأصح. (٢)

٣ في الهندية:

إن أدى الظهر ثم سعى إلى الجمعة..... إن خرج من بيته والإمام فيها فقبل أن يصل إليه

فرغ (الإمام) منها (أى لم يدرك الجمعة) بطل ظهره عند أبي حنيفة خلافا لهما..... ولو صلى الظهر في

منزله ثم توجه إليها ولم يؤدها الإمام بعد إلا أنه لا يرجو إدراكها لبعده المسافة بطل ظهره في قول

البلخيين وهو الصحيح. (٣)

٤ قال أبو الفضل الموصلى:

ومن صلى الظهر يوم الجمعة بغير عذر جاز ويكره فإن شاء أن يصلى الجمعة بعد ذلك يبطل

ظهره بالسعى. (٤)

٥ كذا في الكتب الأخر. (٥)

١- تنوير الأبصار مع الدر المختار (٣/٣٤٠، ٣٤١)

٢- مراقى الفلاح (٥٢١)

٣- الفتاوى الهندية (١/١٤٩، ١٤٨)

٤- المختار الفتوى (١/٩٠)

٥- المحيط البرهاني (٢/١٥٠)، ملتقى الأئمة (١/٢٥٢، ٢٥٣)، اللباب في شرح الكتاب (١/١١٥)

[۲۶] اختلاف في مسئلہ

إن أدركه (أى الإمام) في التشهد أو في سجود السهو بنى عليها الجمعة عند أبي حنيفة وأبي يوسف وقال محمد: إن أدرك معه أكثر الركعة الثانية بنى عليها الجمعة وإن أدرك معه أقلها بنى عليها الظهر.

مفتی بہ قول:

فتویٰ شیخین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن أبي هريرة قال سمعت رسول الله صلى الله عليه وسلم يقول:

”إذا أقيمت الصلاة فلا تأتوها تسعون وأتوها تمشون عليكم السكينة، فما أدركتم فصلوا وما فاتكم فاتموا“ (۱) وفي رواية: ”وما فاتكم فاقضوا“ (۲)

- ۱۔ صحيح مسلم (۱/۴۲۰) رقم (۶۰۲)، وكذا انظر له: صحيح البخارى (۲/۳۲۰) رقم (۹۰۸)، سنن أبي داود (۱/۲۲۳) رقم (۵۷۲)، مسند أحمد (۲/۴۵۲) رقم (۹۸۳۴)، السنن الكبرى (۲/۲۹۷) رقم (۳۴۳۹)، سنن الترمذی (۲/۱۴۸) رقم (۳۲۷)، سنن ابن ماجه (۱/۲۵۵) رقم (۷۷۵)، شرح معانی الآثار (۱/۳۹۶) رقم (۲۱۴۵)
- ۲۔ صحيح ابن حبان (۵/۵۱۷) رقم (۲۱۴۵)، وكذا انظر له: صحيح ابن خزيمة (۵/۴۴۰) رقم (۱۴۲۵)، المنتقى لابن الجارود (۱/۸۴) رقم (۳۰۵)، مسند أحمد (۲/۲۳۸) رقم (۷۲۴۹)، سنن النسائي (۲/۱۱۴) رقم (۸۶۱)، مسند الحميدى (۲/۴۱۸) رقم (۹۳۵)، مصنف ابن أبي شيبة (۲/۱۳۸) رقم (۷۴۰۰)، مصنف عبدالرزاق (۲/۲۸۷) رقم (۳۳۹۹)، معرفة السنن والآثار (۴/۳۵۴) رقم (۱۵۵۶)

قال الحافظ في ”التلخيص“ (۲/۷۰) في رواية عن أنس في هذا المعنى: رجاله ثقات.

قال ابن حزم في ”المحلى“ (۵/۷۴): عنه: قد صح عنه صلى الله عليه وسلم.

قال ابن رجب في ”فتح البارى“ (۳/۵۶۹): قلت: قد توبع عليها.

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

رجالہ ثقات۔ أبو خيثمة هو زهير بن حرب البغدادى، وسفيان هو سفيان بن عيينة الهلالى الكوفى.

(۱) محل استشہاد حدیث کا آخری حصہ ہے ”فما أدرکتہم فصلوا وما فاتکم فأتوا (أو فاقضوا)“ جس سے ظاہر ہوتا ہے کہ مقتدی کو امام کی نماز میں سے جتنا حصہ مل جائے اس کو امام کے ساتھ پڑھ لے اور جو حصہ امام کے ساتھ پڑھنے سے رہ جائے اس کو بعد میں پورا کر لے خواہ وہ حصہ تھوڑا ہو یا زیادہ کیونکہ ”ما“ عام ہے جو قلیل و کثیر کو شامل ہے نیز یہ فوت شدہ حصہ اسی نماز کا ہی ہوگا جس کا کچھ حصہ امام کے ساتھ پڑھ چکا ہے لہذا مقتدی نے اگر امام کو نماز جمعہ میں تشہد وغیرہ میں بھی پالیا تو بھی اسی نماز (جمعہ) کی فوت شدہ دو رکعتوں کو پھر کھڑا ہو کر پورا کرے گا۔

(۲) علامہ منجیؒ نے کہا ہے:

اگر ہم لفظ ”فاتموا“ پر نظر ڈالیں تو اتمام کہتے ہیں ”کسی شیء مقدم کے باقی حصے کو پورا کرنا“ اور یہاں وہ امر مقدم ”جمعہ“ ہے لہذا اتمام جمعہ ہی واجب ہوگا نہ کہ ظہر۔

اور اگر لفظ ”فاقضوا“ پر غور کریں تو قضا کہتے ہیں ”کسی فوت شدہ امر جیسا فعل کرنا (جیسے اگر فجر کی نماز فوت ہوئی ہو تو اس جیسی فجر ہی قضا کرتے ہیں)“ اور یہاں امر فائت ”جمعہ کا ایک حصہ“ ہے لہذا اسی ”حصہ جمعہ“ کی قضا واجب ہوگی۔ (۱)

(۳) عن أبي هريرة قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم:

”من أدرک الإمام جالسا قبل أن یسلم فقد أدرک الصلاة“ (۲)

(۴) قال عبد الله بن مسعود:

”من أدرک التشہد فقد أدرک الصلاة.“ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

ومن أدرکھا فی تشہد أو سجود سہو علی القول بہ فیہا یتیمھا جمعة خلافا لمحمد کما یتیم فی العید اتفاقا کما فی عید الفتح لکن فی السراج انه عند محمد لم یصر مدر کا له.

قال الشامی:

قوله (لکن فی السراج الخ): أقول ما فی السراج ذکرہ فی عید الظہیریۃ عن بعض المشایخ ثم ذکر عن بعضهم أنه یصیر مدر کا بلا خلاف وقال: وهو الصحیح (۴)

۱- الباب فی الجمع بین السنة والکتاب (۱/۳۲۶)

۲- سنن دارقطنی (۴/۳۰۰) رقم (۱۶۲۴)

۳- مصنف ابن أبي شیبۃ (۱/۳۶۲) رقم (۴۱۶۵)، مصنف عبدالرزاق (۲/۲۸۵) رقم (۳۳۸۸)

۴- رد المحتار علی الدر المختار (۳/۳۷)

قال الزحيلي:

قال الحنفية على الراجح: من أدرك الإمام يوم الجمعة في أى جزء من صلاته صلى معه ما أدرك وأكمل الجمعة وأدرك الجمعة حتى وإن أدركه في التشهد أو في سجود السهو. (١)

في الهندية:

ومن أدركها في التشهد أو سجود السهو أتم جمعة عند الشيخين (٢) (ولم يذكر قول محمد فيه اقتصاراً على ما هو المختار في المذهب)

قال الحلبي:

ومن أدركها في التشهد أو سجود السهو يتم جمعة وقال محمد: يتم ظهراً إن لم يدرك أكثر الثانية (٣) (فالقول المقدم فيه هو الراجح على ما هو المعروف من دأبه في القول المختار)

..... كذا في الكتب الأخر وقد أخرج فيها دليل الشيخين ترجيحاً لقولهما على ما هو المعروف من صنيعهم فيها. (٤)

..... قول الإمام قول المتون. (٥)

[٢٤] اختلاف في مسئلة

إذا خرج الإمام يوم الجمعة ترك الناس الصلاة والكلام حتى ينرغ من خطبته وقالوا: لا بأس بأن يتكلم ما لم يبدأ بالخطبة.

مفتى به قول:

فتوى امام أبوصيفهؒ کے قول پر ہے کہ جب امام مسجد کے حجرے سے خطبے کیلئے نکل پڑے اور حجرہ نہ ہونے کی صورت میں (کما فی دیارنا - فی شبه القارة الهندية -) جب منبر پر خطبے کیلئے اٹھ کھڑا ہو اس وقت سے لے کر فراغت خطبہ تک صلاۃ وکلام (بدرجہ مکروہ تحریمی) ممنوع ہے۔

١ - الفقه الإسلامی وأدلته (١٢٩٣)

٢ - الهندية (١٤٩/١)

٣ - ملتقى الأبحر (٢٥٢/١)

٤ - البحر الرائق (٢٧٠/٢)، النهر الفائق (٣٦٣/١)، تبیین الحقائق (٢٢٢/١)، المبسوط للسرخسی (٣٢/٢)، المحلی الکبیری (٤٨٣)

٥ - كنز الدقائق (٤٤)، الوقایة (٢٤٤/١)، النقایة (٢٩٥/١)، غرر الأحكام (١٣١/٢)، نور الإيضاح (١١٨)

قول مفتي بهكا متدل:

- (١) حدثنا ابن نمير عن حجاج عن عطاء عن ابن عباس وابن عمر أنهما كانا يكرهان الصلاة والكلام بعد خروج الإمام. (١)
- (٢) عن عروة قال: "إذا قعد الإمام على المنبر فلا صلاة" (٢)
- (٣) عن نبيشة الهذلي مرفوعاً: إن المسلم إذا اغتسل يوم الجمعة ثم أقبل إلى المسجد لا يؤذى أحداً فإن لم يجد الإمام خرج صلى ما بدا له وإن وجد الإمام قد خرج جلس فاستمع وأنصت حتى يقضى الإمام جمعته وكلامه. (٣)

قول مفتي بهكي تخرج:

① قال التمر تاشي والحصكفي:

- إذا خرج الإمام من الحجرة إن كان وإلا فقيامه للصعود فلا صلاة ولا كلام إلى تمامها وإن كان فيها ذكر الظلمة في الأصح.
- قال الشامي: قوله (إلى تمامها) أي الخطبة. (٤)
- قال الرافعي: قوله (أي الخطبة) كذا فسر في "المنع" (٥)
- قال ابن نجيم (وعبارته واضحة وكاشفة تشفى الغليل): ②

١ - أخرجه ابن أبي شيبة في مصنفه (٤٤٨/١) رقم (٥١٧٥)

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

رجاله ثقات (ابن نمير هو عبدالله بن نمير، وحجاج هو حجاج بن أرطاة - وهو موثق، كما تراه في "من تكلم فيه وهو موثق" للذهبي، وغيره -، وعطاء هو عطاء بن أبي رباح)

٢ - مصنف ابن أبي شيبة (٤٤٧/١) رقم (٥١٧٠)

٣ - مسند أحمد (٧٥/٥) رقم (٢٠٧٤٠)

قال الهيثمي في "مجمع الزوائد" (٢٠٣/٢) رقم (٣٠٤٠): رواه أحمد ورجاله رجال الصحيح خلا شيخ أحمد وهو ثقة. قال المحقق شعيب الأرناؤوط: صحيح لغيره وهذا إسناد ضعيف لأنقطاعه.

٤ - رد المحتار على الدر المختار (٣٨/٣)

٥ - تقارير الرافعي على هامش الرد (٣٨/٣)

قوله (وإذا خرج الإمام فلا صلاة ولا كلام):

لما رواه ابن أبي شيبة في مصنفه عن علي وابن عباس وابن عمر رضي الله عنهم: "كانوا

يكرهون الصلاة والكلام بعد خروج الإمام".

وقول الصحابي حجة ولأن الكلام يمتد طبعاً فيخل بالاستماع والصلاة قد تستلزمه أيضاً وبه

اندفع قولهما إنه لا بأس بالكلام إذا خرج قبل أن يخطب وإذا نزل قبل أن يكبر هـ.

وفي شرح المجمع: عبارة الخروج واردة على عادة العرب من أنهم يتخذون للإمام مكاناً خالياً

تعظيماً لشأنه، فيخرج منه حين أراد الصعود هكذا شاهدناه في ديارهم والقاطع في ديارنا يكون قيام الإمام

للسعود هـ.

فالحاصل: أن الإمام إن كان في خلوة (أي حجرة المسجد) فالقاطع أنفصاله عنها وظهوره للناس

وإلا فقيامه للصعود. (١)

قال أبو الفضل الموصلي:

لا تجوز الصلاة وسجدة التلاوة وصلاة الجنازة عند طلوع الشمس وزوالها وغروبها..... ولا

إذا خرج الإمام يوم الجمعة لقوله عليه الصلوة والسلام: إذا خرج الإمام فلا صلاة ولا كلام. (٢)

قال ابن الهمام:

قوله (ولأبي حنيفة قوله صلى الله عليه وسلم: إذا خرج الإمام فلا صلاة ولا كلام) فقال

الموصوف (بعد أن بسط الكلام في الحديث من كونه مرفوعاً أو غيره ونقل أثره عن مصنف ابن أبي شيبة

في معناه): والحاصل أن قول الصحابي حجة فيجب تقليده عندنا إذا لم ينه شيء آخر من السنة هـ. (٣)

قال السرخسي:

والإمام إذا خرج فخروجه يقطع الصلاة حتى يكره افتتاحها بعد خروج الإمام. (٤)

قال الحلبي:

إذا خرج الإمام فلا صلاة ولا كلام حتى يفرغ من خطبته وقال: يباح الكلام بعد خروجه ما لم

١- البحر الرائق (٢/٢٧١، ٢٧٠)

٢- الاختيار لتعليل المختار (١/٤٦٠، ٤٥١)

٣- فتح القدير (٢/٦٤)

٤- المبسوط للسرخسي (٢/٢٦)

يشرع في الخطبة^(١) (فالقول المقدم فيه هو الراجح على ما لا يخفى).

٧ قال الزحيلي:

الترقية بين يدي الخطيب (وهي قراءة "ان الله وملائكته يصلون على النبي".....) انها مكروهة

تحريما عند أبي حنيفة لحزمة أي كلام بعد صعود الإمام المنبر. (٢)

١- ملفي الأبحر (٢٥٣/١)

٢- الفتنة الإسلامية وأدلتها (١٣١٧)

باب صلاة العیدین

[۲۸] اختلافی مسئلہ

لا یکبر (یوم الفطر) فی طریق المصلی عند ابي

حنيفة - رحمه الله تعالى - ویکبر عندهما .

توضیح الاختلاف:

مذکورہ بالا اختلاف نفس تکبیر کہنے یا نہ کہنے کے بارے میں نہیں ہے کما یتبادر الیہ الذهن، بلکہ اختلاف جہر و عدم جہر کے اندر ہے کہ امام صاحبؒ کے نزدیک عید الفطر کے دن عید گاہ کے راستے میں جہراً تکبیر نہیں کہے گا (بلکہ سرّاً کہے گا) جبکہ صاحبینؒ کے نزدیک جہراً تکبیر کہے گا۔^(۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہؒ کے قول پر ہے کہ عید الفطر کے دن عید گاہ کے راستے میں جہراً تکبیر نہیں کہے گا (بلکہ سرّاً کہے گا)۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

- (۱) قوله تعالى: ﴿وَاذْكُرْ رَبَّكَ فِي نَفْسِكَ﴾^(۲)
- (۲) قوله تعالى: ﴿وَاذْكُرْ رَبَّكَ وَدُونَ الْجَهْرِ﴾^(۳)
- (۳) قوله تعالى: ﴿ادْعُوا رَبَّكُمْ تَضَرُّعًا وَخُفْيَةً﴾^(۴)

۱۔ الطحطاوی علی المراقی (۵۳۱)، فتح القدیر (۶۹/۲)، التحنيس والمزید (۲۳۵/۲)، الحلبي الكبيری (۴۸۸)،
العناية علی هامش فتح القدیر (۷۰/۲)، منحة الخالق علی هامش البحر (۲۸۰/۲)، النهر الفائق (۳۶۸/۱)، بدائع
الصنائع (۶۲۵/۱)، رد المحتار (۵۷/۳)

۲۔ سورة الأعراف (۲۰۵)

۳۔ سورة الأعراف (۲۰۵)

۴۔ سورة الأعراف (۵۵)

- (۴) عن سعد بن مالک قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: "خير الذكر الخفي" (۱)
مذکورہ بالا آیات وحدیث سے معلوم ہوا کہ اذکار میں اصل اخفاء ہے سوائے ان مواضع کے جن میں جہر کی تخصیص وارد ہوئی ہے جیسا کہ عید الاضحیٰ میں جہراً تکبیر کہنے کی روایات ثابت ہیں۔ چونکہ عید الفطر میں جہر کی کوئی معتد بہ تخصیص وتقید وارد نہیں ہوئی اس لئے حکم اپنی اصل پر باقی رہے گا اور یہ تکبیر سرّاً اخفاء کہی جائے گی۔ (۲)
- (۵) عن شعبة قال:

كنت أقود ابن عباس يوم العيد فيسمع الناس يكبرون، فقال: ما شأن الناس؟ قلت: يكبرون، قال: يكبرون؟ قال: يكبر الإمام؟ قلت: لا، قال: أمجانين الناس؟ (۳)
اس اثر میں حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہ نے جہراً تکبیر کہنے والوں پر تکبیر فرمائی ہے اگر جہراً تکبیر سنت ہوتی تو حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہ یہ تکبیر کبھی نہ فرماتے۔ فعلم انه ما ثبت من السنة

قول مفتی بہ کی تخریج:

❶ فی الہندیۃ:

وبکبر فی الطريق فی الأضحی جہراً وفي الفطر المختار من مذهبه أنه لا يجهر وهو لماخوذ به. (۴)

❷ قال الحصكفي:

- ۱۔ مسند أحمد بن حنبل (۱۷۲/۱) رقم (۱۴۷۷)، مسند أبي يعلى (۸۱/۲) رقم (۷۳۱)، مسند الشهاب (۲۱۷/۲) رقم (۱۲۱۸). وكذا أخرجه ابن حبان - عن سعد بن أبي وقاص رضي الله عنه - في صحيحه (۹۱/۳) برقم (۸۰۹)، والشافعي - عنه - في مسنده (۲۲۲/۱) برقم (۱۷۴).
قال الهيثمي في "مجمع الزوائد" (۲۳/۱۰): رواه أحمد وأبو يعلى وفيه محمد بن عبد الرحمن بن لبيبة وقد وثقه ابن حبان.
قال السخاوي في "المقاصد الحسنة" (۳۳۳/۱): وصححه ابن حبان وأبو عوانة.
قال المنذرى في "الترغيب والترهيب" (۳۴۱/۲): رواه أبو عوانة وابن حبان في صحيحيهما. (فإسناده صحيح أو حسن أو ما قاربهما عنده حسب ما اشترط فيه).
قال الزركشي في "اللائلي المنثورة" (۲۰۲/۱): قال النووي: ليس بثابت. قلت: رواه البيهقي بطرق من حديث سعد بن أبي وقاص. قال الزرقاني في "مختصر المقاصد" (۴۲۹): صحيح.

۲۔ بدائع الصنائع (۶۲۵/۱)

۳۔ مصنف ابن أبي شيبة (۴۸۸/۱) رقم (۵۶۳۰)

۴۔ الہندیۃ (۱۵۰/۱)

ولا يجهر بالتكبير في طريقه بل يخفيه هو الأصح خلافا لهما فإنه يجهر به. (١)

قال الشامي:

وفي شرح المنية الصغير: ويوم الفطر لا يجهر به عنده وعندهما يجهر وقد ذكر الشيخ

قاسم في تصحيحه ان المعتمد قول الإمام. (٢)

قال السمرقندي:

فأما في عيد الفطر فعلى قول أبي حنيفة لا يكبر جهرا في حال ذهابه إلى المصلى وعلى قولهما

يكبر فيهما جهرا والصحيح قول أبي حنيفة (٣)

كذا في الكتب الأخر (٣)

[٢٩] اختلاف في مسئلة

وتكبير التشريق أوله عقيب صلاة الفجر من يوم

عرفة وأخوه عقيب صلاة العصر من يوم النحر عند

أبي حنيفة وقال أبو يوسف ومحمد - رحمهما الله

تعالى - إلى صلاة العصر من آخر أيام التشريق.

مفتى بقول:

فتوى صاحبين كقول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مسئلہ:

(١) عن علي رضي الله عنه: أنه كان يكبر بعد صلاة الفجر يوم عرفة إلى صلاة العصر من آخر أيام

١- الدر المنتقى (٢٥٦/١)

٢- رد المحتار (٥٨/٣)

٣- تحفة الفقهاء (١٧١، ١٧٠/١)

٤- الخانية (١٨٣/١)، ملتقى الأبحر (٢٥٥/١)، اللباب في شرح الكتاب (١١٨/١)، المعتصر على المختصر

(١٦٤)، الوقاية (٢٤٦/١)، غنية المستمل (٤٨٨)

التشريق ويكبر بعد العصر. (١)

(٢) عن أبي حنيفة عن حماد عن إبراهيم عن علي بن أبي طالب (رضي الله عنه) أنه كان يكبر من صلاة الفجر من يوم عرفة إلى صلاة العصر من آخر أيام التشريق. (٢)

(٣) عن ابن عباس: أنه كان يكبر من غداة عرفة إلى صلاة العصر من آخر أيام التشريق. (٣)

(٤) قال عمير بن سعيد: قدم علينا ابن مسعود (رضي الله عنه) فكان يكبر من صلاة الصبح يوم عرفة إلى صلاة العصر من آخر أيام التشريق. (٤)

(٥) عن الضحاك أنه كان يكبر من صلاة الفجر يوم عرفة إلى صلاة العصر من آخر أيام التشريق. (٥)

قول مفتي بهي تخرج:

● في الهندية:

أما وقته فأوله عقيب صلاة الفجر من يوم عرفة وآخره في قول أبي يوسف ومحمد (رحمهما الله) عقيب صلاة العصر من آخر أيام التشريق هكذا في التبيين والفتوى والعمل في عامة الأمصار وكافة الأعصار على قولهما. (٦)

● قال التمرتاشي والحصكفي:

وقالا بوجوبه فور كل فرض مطلقا إلى عصر اليوم الخامس آخر أيام التشريق وعليه الاعتماد والعمل في عامة الأمصار وكافة الأعصار. (٧)

● قال الخوارزمي (بعد أن شرح الاختلاف المذكور):

١- مصنف ابن أبي شيبة (٤٨٨/١) رقم (٥٦٣١).

قال التيموي في "آثار السنن" (٢٦١): إسناده صحيح.

قال شيخنا في "الإعلاء" (١٤٩:٨): وفي "الدراية" (ص: ٣٦): "إسناده صحيح" - وأخرجه الحاكم في "مستدرکه" وصححه وأقره عليه الذهبي.

٢- كتاب الآثار برواية محمد بن حسن (٦٣) رقم (٢٠٨)، السنن الكبرى (٣١٤/٣) رقم (٦٠٦٩)

٣- أخرجه الحاكم في "المستدرک" (٤٤٠/١) برقم (١١١٤)، وقد صححه وأقره عليه النهي وكنا في إعلاء السنن (١٥٥:٨)

٤- المستدرک للحاکم (٤٤٠/١) رقم (١١١٥)

٥- مصنف ابن أبي شيبة (٤٨٩/١) رقم (٥٦٤٥)

٦- الفتاوى الهندية (١٥٢/١)

٧- الدر المختار (٧٥/٣)

القول الصواب في مسائل الكتاب

- ذكر العلامة نجم الدين الزاهدي في شرحه للقدوري: والفتوى والعمل في عامة الأمصار وكافة الأعصار على قولهما. (١)
- ١ قال طاهر البخاري:
- وقال علي (رضي الله عنه) إلى صلوة العصر من آخر أيام التشريق وهو ثلاث وعشرون تكبيرة وبه أخذ أبو يوسف ومحمد (رحمهما الله تعالى) وعليه الفتوى وعليه عمل الناس اليوم. (٢)
- ٢ قال داماد أفندي:
- وعندهما إلى عصر آخر أيام التشريق على من يصلي الفرض وعليه العمل وعليه الفتوى. (٣)
- ٣ كذا في الكتب الأخر. (٤)

١- الكفاية (٢٣/٢)

٢- خلاصة الفتاوى (٢١٥/١)

٣- مجمع الأنهر (٢٦٠/١)

- ٤- البحر الرائق (٢٨٨/٢)، الفتاوى التاترخانية (٧٩/٢)، مراقي الفلاح (٥٤٠)، النهر الفائق (٣٧٢/١)، ملتقى الأبحر (٢٦٠/١)، الدرر المنتقى (٢٦٠/١)، الاختيار لتعليل المختار (٩٤/١)، التنقيح في الفتاوى (١٠٢/١)، الجامع الصغير للشيباني (١١٤/١)، البناية (٣٨٢/٣)، الجوهرة النيرة (٢٣٨/١)، اللباب في شرح الكتاب (١٢٠/١)، كشف الحقائق (٨٥/١)، المعاصر على المختصر (١٦٨)، الوقاية (٢٤٨/١)، النقاية (٣٠٨/١)، شرح النقاية (٣٠٨/١)، تبين الحقائق (٢٢٧/١)، النافع الكبير (١١٣/١)، درر الحكماء شرح غرر الأحكام (١٦٧/٢)، الفقه الحنفي في ثوبه الجديد (٣٢٧/١)، ألفقه الإسلامى وأدلته (١٤٠٨)، كتاب الفقه على المذاهب الأربعة (٣١٦/١)، كتاب الحجة على أهل المدينة (٣١١/١، ٣١٢)، عمدة القارى (٣٠٩/١٠)، الكافي في الفقه الحنفي (٣٣٨/١)، اختلاف الأئمة العلماء (١٦٤/١)، شرح الصائى على الكنز (٦١/١)، فتاوى النوازل (١١٨)

باب صلاة الكسوف

[٣٠] اختلا في مسئلته

ويخفى (القراءة فيها) عند أبي حنيفة وقال
أبو يوسف ومحمد (رحمهما الله تعالى) يجهر.

مفتي به قول:

فتوى إمام أبو حنيفة رحمه الله كقول به.

قول مفتي به كاستدل:

(١) عن سمرة بن جندب (رضي الله عنه) قال: صلى بنا النبي صلى الله عليه وسلم في كسوف لا نسمع له صوتاً. (١)

(٢) عن ابن عباس (رضي الله عنه) قال: كنت إلى جنب رسول الله صلى الله عليه وسلم يوم كسفت الشمس فلم أسمع له قراءة. (٢)

(٣) عن ثعلبة بن عباد العبدى من أهل البصرة أنه شهد خطبة يوماً لسمرة بن جندب قال: قال سمرة: "بينما أنا والغلام من الأنصار نرمي غرضين لنا حتى إذا كانت الشمس قيد رمحين أو ثلاثة في عين الناظر من الأفق اسودت حتى آضت كأنها تنومة فقال أحدنا لصاحبه: انطلق بنا إلى المسجد فوالله ليحدثن شأن هذه الشمس لرسول الله صلى الله عليه وسلم في أمته حدثاً.

١- المستدرك (٤٨٣/١) رقم (١٢٤٢)، جامع الترمذى (١٢٦/١) رقم (٥٦٢)

قال الحاكم: هذا حديث صحيح على شرط الشيخين ولم يخرجاه، ولم يتعقبه الذهبي.

قال الترمذى: قال أبو عيسى: حديث سمرة حديث حسن صحيح. وكذا في "مختصر الأحكام" (مستخرج الطوسى على جامع الترمذى)، (١١٣/٣).

قال النووي في "المجموع شرح المذهب" (٤٦/٥): روى الترمذى بإسناده الصحيح عن سمرة ٥١.

٢- المعجم الكبير للطبرانى (٢٤٠/١١) رقم (١١٦٣٨)، وقال التيموى في آثار السنن (٢٦٧): إسناده صحيح

القول الصواب في مسائل الكتاب

قال: فدفعنا فإذا هو بارز فاستقدم فصلى فقام بنا كأطول ما قام بنا في صلاة قط لا نسمع له صوتاً. قال: ثم ركع بنا كأطول ما ركع بنا في صلاة قط لا نسمع له صوتاً. قال: ثم سجد بنا كأطول ما سجد بنا في صلاة قط لا نسمع له صوتاً ثم فعل في الركعة الأخرى مثل ذلك اهـ^(١)
(٣) يردن کی نماز ہے اور دن کی نماز میں اصل اختفاء ہے۔^(٢) روى في الآثار: "صلاة النهار عجماء"^(٣)

قول مفتی بہ کی تخریج:

❶ في الهندية:

ولا يجهر بالقراءة في صلاة الجماعة في كسوف الشمس في قول أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - كذا في المحيط. والصحيح قوله كذا في المضمرات.^(٢)

❷ قال الشرنبلالی:

سن ركعتان كهينة النفل لكسوف بلا أذان ولا إقامة ولا جهر في القراءة فيهما عنده خلافا لهما قال الطحطاوى: قوله (عنده خلافا لهما) الصحيح قول الإمام.^(٥)

❸ قال ابن العلاء الهندي:

ولا يجهر بالقراءة في صلاة الجماعة في كسوف الشمس في قول أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وفي المضمرات: وهو الصحيح.^(٦)

❹ قال السمرقندی:

ولا يجهر بالقراءة (في الكسوف) على قول أبي حنيفة وعند أبي يوسف يجهر وعن محمد روايتان والصحيح قول أبي حنيفة.^(٤)

١- سنن أبي داود (١٧٥/١) رقم (١١٨٦)، وكنا انظر له: مسند أحمد (١٦/٥) رقم (٢٠١٩٠)، سنن النسائي (١٤٠/٣)

رقم (١٤٨٤)، المعجم الكبير (٣٢٩/٦) رقم (٦٦٥٦)، مسند الروياني (٦٨/٢) رقم (٨٤٧). قلت: سكت عنه أبو داود.

٢- العناية على هامش "فتح القدير" (٨٨/٢)، فتح الرحمن في إثبات مذهب النعمان (١٥٣/٣)

٣- مصنف ابن أبي شيبة (٣٢٠/١) رقم (٣٦٦٤) و (٣٦٦٥)، مصنف عبد الرزاق (٤٩٣/٢) رقم (٤٢٠١)، أيضاً

(٤٩٣/٢) رقم (٤٢٠٠)

٤- الهندية: (١٥٣/١)

٥- حاشية الطحطاوى على المراقي (٥٤٥)

٦- الفتاوى التاترخانية (٩٠/٢)

٧- تحفة الفقهاء (١٨٢/١)

- ٥ قال ابن الهمام:
إذا حصل التعارض وجب الترجيح بأن الأصل في صلاة النهار الإخفاء. (١)
- ٦ قال التمرتاشي والخصكفي:
يصلى بالناس من يملك إقامة الجمعة ركعتين كالنفل بلا أذان ولا إقامة ولا جهر ولا خطبة. (٢)
- ٧ قال محمد:
وأما الجهر بالقراءة فلم يبلغنا أن النبي صلى الله عليه وسلم جهر بالقراءة فيها..... واجب إلينا أن لا يجهر فيها بالقراءة. (٣)
- ٨ كذا في الكتب الأخر. (٤)
- ٩ إنما المتنون على قول الإمام (والمتون صنف للمختار في المذهب). (٥)

١- فتح القدير (٨٩/٢)

٢- نشر المختار (٧٧/٣)

٣- كتاب الآثار برواية محمد بن حسن (٦٦)

٤- الباب في شرح الكتاب (١٢١/١)، ملتقى الأبحر (٢٠٥/١)، مجمع الأنهر (٢٠٦/١)، تبين الحقائق (٢٢٩/١)

٥- الوقاية (٢٠٨/١)، المختار للفتوى (٧٦/١)، النقاية (٢٤٤/١)، كنز الدقائق (٤٧)، غرر الأحكام (١٧٠/٢)

باب صلاة الاستسقاء

[۳۱] اختلافی مسئلہ

قال أبو حنيفة ليس في الاستسقاء صلوٰة مسنونة
بالجماعة فإن صلى الناس وحدانا جاز وإنما الاستسقاء
الدعاء والاستغفار وقال أبو يوسف ومحمد - رحمهما
الله تعالى -: يصلى الإمام ركعتين يجهر فيهما
بالقراءة ثم يخطب ويستقبل القبلة بالدعاء ۱۰۱.

توضیح الاختلاف و بیان قول رائج و معمول بہ:

امام صاحبؒ کے نزدیک طلب بارش کیلئے اصل دعاء و استغفار ہے۔ نماز مع الجماعة مستقل طور پر مسنون نہیں ہے۔
ہاں البتہ جائز ہے مکروہ بھی نہیں ہے جبکہ صاحبینؒ کے نزدیک دو رکعات باجماعت نماز مسنون ہے لہذا کبھی اس موقع پر استغفار
ودعا کر لی جائے (کما یأتی مستدلہ فی الذیل) اور کبھی دو رکعت نماز باجماعت ادا کر لی جائے کہ امام صاحب کے
ز نزدیک یہ بھی جائز بلا کراہت ہے درآئحالیکہ متون عامہ میں امام صاحب کے قول کو ہی اختیار کیا گیا ہے اور علامہ سمرقندی نے
”تحفۃ الفقہاء“ میں اسی کو ظاہر الروایۃ اور صحیح کہا ہے۔ الغرض حضور اکرم صلی اللہ علیہ وسلم سے استسقاء، دونوں طرح (دعا و
استغفار اور صلوٰۃ مع الجماعة) سے منقول ہے (کما یأتی فی الذیل) جس سے امام صاحبؒ کے قول کی تائید ہوتی ہے کہ
صرف نماز ہی اس موقع پر متعین نہیں ہے بلکہ دعاء و استغفار بھی اس موقع کا وظیفہ ہے۔

مستدلہ:

(۱) قوله تعالى ﴿فَقُلْتُ اسْتَغْفِرُوا رَبَّكُمْ إِنَّهُ كَانَ غَفَّارًا. يُرْسِلُ السَّمَاءَ عَلَيْكُمْ مِدْرَارًا﴾ (۱)

اس ارشاد باری میں آسمان سے بارش طلب کرنے کیلئے رب غفار سے استغفار کا حکم دیا گیا ہے۔

(۲) عن انس بن مالک (رضی اللہ عنہ) أن رجلاً دخل يوم الجمعة من باب كان وجاه المنبر،

القول الصواب في مسائل الكتاب

ورسول الله صلى الله عليه وسلم قائم يخطب فاستقبل رسول الله صلى الله عليه وسلم قائما فقال: "يا رسول الله! هلكت المواشي، وانقضت السبل، فادع الله يغثنا".

قال: فرفع رسول الله صلى الله عليه وسلم يديه فقال: "اللهم اسقنا، اللهم اسقنا، اللهم اسقنا" قال أنس: ولا والله ما نرى في السماء من سحب ولا قرعة ولا شينا وما بيننا وبين سلع من بيت ولا دار، قال: فطلعت من وراءه سحابة مثل الترس فلما توسطت السماء انتشرت ثم امطرت. قال: والله ما رأينا الشمس ستا ثم دخل رجل من ذلك الباب في الجمعة المقبلة - ورسول الله صلى الله عليه وسلم قائم يخطب - فاستقبله قائما فقال:

"يا رسول الله! هلكت الأموال وانقطعت السبل، فادع الله يمسخها" قال: فرفع رسول الله صلى الله عليه وسلم يديه ثم قال:

"اللهم حولنا ولا علينا، اللهم على الآكام والظراب والأودية ومنابت الشجر".

قال: فانقطعت وخرجنا نمشي في الشمس. (١)

اس حدیث مبارکہ سے معلوم ہوا کہ آپ نے طلب باران کیلئے صرف دعا کی ہے "اللهم اسقنا (ثلاث مرات) "اور کوئی نماز نہیں پڑھی۔

(٣) عن الشعبي قال: خرج عمر بن الخطاب (رضي الله عنه) يستسقي فلم يزد على الاستغفار ٥١. (٢)

(٤) وعنه قال: أصاب الناس قحط في عهد عمر (رضي الله عنه) فصعد عمر المنبر فاستسقي فلم يزد على الاستغفار حتى نزل. (٣)

(٥) عن ابن عباس قال: جاء أعرابي إلى النبي صلى الله عليه وسلم فقال: يا رسول الله! لقد جئتك من عند قوم ما يتزود لهم راع ولا يخطر لهم فحل. فصعد المنبر فحمد الله ثم قال (اللهم اسقنا غيثا مغيثا

١- صحيح البخارى (١٣٨/١) رقم (١٠١٣)، وكذا انظر له: صحيح المسلم (٢٩٣/١) رقم (٨٩٧)، صحيح ابن حبان (٢٧٢/٣) رقم (٩٩٢)، صحيح ابن خزيمة (٣٣٨/٢) رقم (١٤٢٣)، شرح معاني الآثار (٣٢١/١) رقم (١٧٤٥).

٢- السنن الكبرى (٣٥٢/٣) رقم (٦٢١٧)، مصنف ابن أبي شيبة في معناه عن مروان الاسلمى (٢٢١/٢) رقم (٨٣٤٢) في "إعلاء السنن" (١٨٢:٨): رواه سعيد بن منصور في سننه (عمدة القارى). قال العيني في "العمدة": وفي

سنن سعيد بن منصور بسند جيد إلى الشعبي قال: خرج، فذكره قلت: وهو منقطع فإن الشعبي عن عمر مرسل (أى منقطع) كما في "تهذيب التهذيب" وفيه أيضا: قال العجلي: لا يكاد الشعبي يرسل إلا صحيحا ٥١.

٣- السنن الكبرى (٣٥١/٣) رقم (٦٢١٦)، معرفة السنن والآثار (٤٨٧/٥) رقم (٢٠٧٠).

القول الصواب في مسائل الكتاب

طبقا مريعا غدقا عاجلا غير راثث) ثم نزل. فما يأتيه أحد من وجه من الوجوه إلا قالوا قد أحيينا. (١)

(٢) عن عباد بن تميم عن عمه قال:

خرج النبي صلى الله عليه وسلم يستسقى فتوجه إلى القبلة يدعو وحول رداءه ثم صلى ركعتين يجهر فيهما بالقراءة. (٢)

(٤) عن أبي هريرة قال خرج رسول الله صلى الله عليه وسلم يوم يستسقى فصلى بنا ركعتين بلا أذان ولا إقامة ثم خطبنا ودعا الله وحول وجهه نحو القبلة رافعا يديه ثم قلب رداءه فجعل الأيمن على الأيسر والأيسر على الأيمن (٣)

تخریج:

١ قال التمرتاشي والحصكفي:

هو دعاء واستغفار بلا جماعة مستنونة بل هي جائزة

قال الشامي:

قوله (بل هي) أي: الجماعة جائزة لامكروهة وهذا موافق لما ذكره شيخ الإسلام من أن الخلاف في السنية لا في أصل المشروعية... فالحاصل أن الأحاديث لما اختلفت في الصلاة بالجماعة وعدمها على وجه لا يصح به إثبات السنية لم يقل أبو حنيفة بسنيتها ولا يلزم منه قوله بأنها بدعة كما نقله

١- سنن ابن ماجه (٤٠٤/١) رقم (١٢٧٠)،

قال البوصيري في "مصباح الزجاجة" (١٩٤:١): إسناده صحيح ورجاله ثقات.

قال الشوكاني في "نيل الأوطار" (٣٥/٤):

الحديث إسناده في سنن ابن ماجه - إلى أن قال - ورجاله ثقات. أخرجه أيضًا أبو عوانة (أي في صحيحه)، وسكت عنه الحافظ في التلخيص وقد رويت بعض هذه الألفاظ وبعض معانيها عن جماعة من الصحابة مرفوعة ٥١-

إيقاظ لآبده منه:

قال الشيخ محمد تقى العثماني عن هذا الحديث في تعليقه على "الإعلاء" (١٨٢:٨):

هذه واقعة الاستسقاء بالدعاء في المسجد دون الجبانة كما يشعر به لفظه، فلا دليل فيه لخطبة الاستسقاء على المنبر في الجبانة، حتى يرد على فقهاءنا حيث منعوا من ذلك، والله تعالى أعلم.

٢- صحيح البخارى (١٣٩/١) رقم (١٠٢٤)، وكذا انظر له: صحيح المسلم (٢٩٣/١) رقم (٢١١٠)، مسند

أحمد (٤١/٤) رقم (١٦٥١٥)

٣- آثار السنن (٢٦٧) وقال صاحبه: رواه ابن ماجه وآخرون وإسناده حسن.

عنه بعض المتعصين بل هو قائل بالجواز اهـ (١)

٢ قال الشرنبلالي:

له (أى للاستسقاء) صلاة جائزة بلا كراهة وليست سنة لعدم فعل عمر لها حين استسقى لأنه كان أشد الناس إتباعا لرسول الله صلى الله عليه وسلم من غير جماعة عند الإمام كما قال إن صلوا وحدانا فلا بأس به - ثم بعد ذكر دليلهما قال - قال شيخ الإسلام: فيه دليل على الجواز وعندنا يجوز لو صلوا بجماعة لكن ليس بسنة، وله استغفار. (٢)

٣ قال ابن نجيم:

قوله (له صلاة لا بجماعة ودعاء واستغفار)

قال تحت شرح "له صلاة لا بجماعة": والظاهر ما في الكتاب من أنها جائزة وليست بسنة. (٣)

١- ردالمحتار على الدرالمختار (٣/ ٨١، ٨٢)

٢- مراقى الفلاح (٥٤٩، ٥٤٨)

٣- البحر الرائق (٢/ ٢٩٣، ٢٩٤)

بَابُ الْجَنَائِزِ

[۳۲] مسئلہ

”إن دفن ولم یصلّ علیہ صلی علی قبرہ
إلی ثلاثة أيام ولا یصلی بعد ذلک“.

مفتی بہ قول:

صورت مذکورہ میں تین دن کی تحدید درست نہیں ہے بلکہ ظن غالب کے مطابق لغش پھنسنے سے قبل اس پر نماز جنازہ پڑھی جائے گی خواہ بے دن گزرے ہوں۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

اصول اس باب میں یہ ہے کہ میت جب تک پھٹی نہ ہو اس وقت تک اس پر نماز جنازہ پڑھی جاسکتی ہے چونکہ میت کا پھٹنا گونا گوں اسباب و وجوہ کی بناء پر مختلف آیام میں تحقق ہوتا ہے اس لئے کسی خاص مدت کے ذریعہ تحدید و تعہید کرنا درست نہیں۔ منجملہ ان اسباب کے گرمی و سردی کا اختلاف، بدن کے طاقتور و نحیف ہونے میں حال میت کا اختلاف اور سخت و نرم اور پتھریلی و شوریلی وغیرہ ہونے میں زمین کا اختلاف ہے۔ (۱)

ف:- اس مذکورہ اصول کا مصدر و ماخذ یہ ہے کہ نماز جنازہ میت کے بدن پر پڑھنا مشروع ہے جب یہ پھٹ جائے گا تو ”بدن“ ہی باقی نہیں رہے گا لہذا پھنسنے سے پہلے پہلے نماز پڑھی جائے گی تاکہ نماز شریعت کے موافق بدن میت پر واقع ہو۔ (۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن نجیم:

قوله (فإن دفن بلا صلاة صلی علی قبرہ مالم یتفسخ) لأن النبی صلی اللہ علیہ وسلم صلی علی قبر امرأة من الأنصار ولم یقید المصنف بمدة لأن الصحیح أن ذلک جائز إلی أن یغلب علی الظن

۱۔ انظر له: المحيط البرهانی (۲/ ۳۵۴)، المبسوط للسرخسی (۲/ ۶۷)، العناية (۲/ ۱۲۵)، الکفایة (۲/ ۳۶)، بدائع

الصنائع (۲/ ۵۵)، الجوهر (۱/ ۲۶۴)

۲۔ استفاد مما یلیک:

النهر الفائق (۱/ ۳۹۳)، المحلی الکبیری (۵۰۸)، حاشیة الطحطاوی علی المرقی (۵۹۳)، فتح الله المعین (۱/ ۳۵۳)

تفسخه. والمعتبر فيه أكبر الرأي على الصحيح من غير تقدير بمدة. (١)

١ قال التمرتاشي والحصكفي:

وإن دفن بغير صلاة صلى على قبره ما لم يغلب على الظن تفسخه من غير تقدير هو الأصح. (٢)

٢ في الهندية:

ولو دفن الميت قبل الصلاة أو قبل الغسل فانه يصلى على قبره إلى ثلاثة أيام والصحيح ان هذا

ليس بتقدير لازم بل يصلى عليه ما لم يعلم أنه قد تمزق. (٣)

٣ قال ابن العلاء الهندي:

إذا دفن قبل الصلاة عليه صلى عليه في القبر ما لم يعلم أنه تفرق أجزاءه وفي "الأمالى" عن أبي

يوسف أنه يصلى على الميت في القبر إلى ثلاثة أيام والصحيح ان هذا ليس بتقدير لازم - إلى أن

قال - وإنما المعتبر غالب الرأي (٤)

٤ قال المرغيناني (في بيان هذه المسألة):

ويصلى عليه قبل أن يتفسخ والمعتبر في معرفة ذلك أكبر الرأي هو الصحيح. (٥)

قال البابر تى:

قوله (هو الصحيح) احتراز عما روى عن أبي يوسف في الأمالى أنه يصلى على الميت في القبر

إلى ثلاثة أيام وبعده لا يصلى عليه (٦)

٥ كذا في الكتب الأخر (٧)

١ - البحر الرائق (٢/٣١٩، ٣٢٠)

٢ - الدر المختار (٣/١٤٧)

٣ - الفتاوى الهندية (١/١٦٥)

٤ - الفتاوى التاترخانية (١/١٣٢)

٥ - الهداية (١/١٩٢)

٦ - العناية على هامش الفتح (٢/١٢٥)

٧ - بدائع الصنائع (٢/٥٥)، مراقي الفلاح (٥٩١، ٥٩٢)، الاختيار لتعليل المختار (١/١٠٠)، بتبين الحقائق (١/

٢٤٠)، فتح القدير (٢/١٢٤)، الكفاية (٢/٣٦)، غنية المستملى (٥٠٨)، مجمع الأنهر (١/٢٧٠)، الدر المنقى (١/

٢٧٠)، المحيط البرهاني (٢/٣٥٤)، المبسوط للسرخسي (٢/٦٧)، الفقه الإسلامى للزحيلي (١٥٣٠)، النهر الفائق

(١/٣٩٣)، المعتصر على المختصر (١٨٣)، شرح النقاية (١/٣٢٣)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٢/٢٦٨)،

اللباب في شرح الكتاب (١/١٣١)، عمدة الرعاية على هامش شرح الوقاية (١/٢٥٤)، الموسوعة الفقهية (١٦/

٣٤)، الجوهرة النيرة (١/٢٦٤)، شرح ملا مسكين على الكنز (١/٩٣)، مستخلص الحقائق (٢٧١).

باب الشهيد

[۳۳] اختلاف في مسئلة

إذا استشهد الجنب غسل عند أبي حنيفة وكذلك الصبي
وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: لا يغسلان.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن يحيى بن عباد بن عبد الله عن أبيه عن جده قال:

سمعت رسول الله صلى الله عليه وسلم يقول عند قتل حنظلة بن أبي عامر رضي الله عنه: "إن صاحبكم (حنظلة) تغسله الملائكة، فاستلوا" حبه" فقالت: إنه خرج لما سمع الهاتعة وهو جنب، فقال رسول الله صلى الله عليه وسلم: "لذلك غسلته الملائكة". (۱)

حدیث بالا سے معلوم ہوا کہ ملائکہ کا ان کو غسل دینے کی علت جنابت تھی لہذا جنبی کو غسل دیا جائے گا۔

(۲) شہادت نجاست کے لئے مانع تو ہے رافع نہیں ہے چنانچہ موت کے سبب حاصل ہونے والی نجاست کے حلول سے تو یہ مانع ہوگی اور غسل نہیں دیا جائے گا اور نہ ہی خون دھویا جائے گا مگر جو نجاست قبل از شہادت موجود تھی اس کو ختم نہیں کرے گی لہذا جنبی شہید کو جنابت (جس کا ازالہ واجب ہو چکا تھا) کی بدولت غسل دیا جائے گا جیسا کہ شہید کے کپڑے میں خون کے

۱۔ المستدرک علی الصحیحین (۳/۲۲۵)، رقم (۴۹۱۷)، ہو کذا انظر له: صحیح ابن حبان (۱۵/۴۹۵)، رقم (۷۰۲۵)، السنن الکبریٰ للبیہقی (۴/۱۵)، رقم (۶۶۰۵)، حلیۃ الأولیاء (۱/۳۵۷)۔

قال الحاكم: هذا حديث صحيح على شرط مسلم ولم يخرجاه، وسكت عنه الذهبي في التلخيص.

قال الهيثمي في "المجمع" (۳/۳۸): رواه الطبراني في الكبير - عن ابن عباس في معناه - وإسناده حسن،

وكذا في فيض القدير للمناوي (۶/۴).

علاوہ اگر کوئی نجاست لگی ہو تو اسے دھویا جاتا ہے فکذا ہینا۔ (۱)

(۳) عن عتبة بن عبد السلمي رضي الله عنه قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم (في حديث طويل): "إن السيف محاء للخطايا"۔ (۲)

بالغین شہداء کے حق میں عدم غسل کی علت یہ ہے کہ تلوار ہی ان کے حق میں غسل کے قائل مقام ہے کیونکہ حدیث بالا کی زو سے تلوار گناہوں کو مٹانے والی ہے یعنی مقتول کو ان سے پاک کرنے والی ہے لہذا سیف سے جب طہارت حاصل ہو چکی تو اب مزید غسل کی ضرورت نہیں رہی۔

جبکہ بچوں پر چونکہ کوئی گناہ نہیں ہوتا اس لیے تلوار ان کے لئے طہارت کا کام نہیں دیتی اور علت مذکورہ ان میں متحقق بھی نہیں ہوتی لہذا یہ ان بالغین کے حکم میں نہ ہوئے اور انہیں غسل دیا جاتا ہے۔ (۳)

(۴) عاقل بالغ شہداء کے حق میں ان کے اعزاز و تکریم کی وجہ سے عدم غسل کی نص وارد ہوئی ہے (کما فی شہداء أحد) لہذا جو مقتولین استحقاق اعزاز میں ان کے برابر درجے کے نہیں ہیں ان کے حق میں یہ نص کارگر نہیں ہوگی جیسے بچے اور مجنون (کہ یہ عقلاء و بالغین سے درجہ میں کم ہیں)۔ (۴)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال الشرنبلالی:

ويغسل إن قتل جنبا لأن حظلة بن الراهب استشهد يوم أحد و قال عليه السلام: اني رأيت الملائكة تغسل حظلة بن أبي عامر بين السماء والأرض بماء المزن في صحائف الفضة. قال أبو

۱۔ المعتصر على المختصر (۱۸۸)، الجوهرة النيرة (۲۷۶/۱)، المبسوط للسرخسي (۵۷/۲)، العناية (۱۵۶/۲)،

۱۵۷)، البدائع للکاسانی (۲/۶۹)، البحر الرائق (۲/۳۴۶)، تبیین الحقائق (۱/۲۴۹)، المحيط البرهانی (۲/۳۰۵)

۲۔ صحیح ابن حبان (۱۰/۵۱۹)، رقم (۴۶۶۳)، وكذا نظره: مسند أحمد (۴/۱۸۵)، رقم (۱۷۶۹۳)، سنن الدارمی (۲/

۲۷۲)، رقم (۲۴۱۱)، السنن الكبرى (۹/۱۶۴)، رقم (۱۸۳۰۴)، المعجم الكبير (۱۷/۱۲۵)، رقم (۱۳۹۹۸)، شعب

الإيمان (۴/۲۸)، رقم (۴۲۶۱)، مسند الشاميين (۲/۱۱۶)، رقم (۱۰۲۳)، مسند الطيالسي (۱/۱۷۸)، رقم (۱۲۶۷)

قال المنذرى في "الترغيب والترهيب" (۲/۲۰۸): رواه أحمد بإسناد جيد والطبرانی وابن حبان في

صحيحه. قال الحافظ في "الفتح" (۱/۶۸): صححه ابن حبان وغيره. قال الهيتمي في "مجمع الزوائد" (۵/۳۵۰):

رواه أحمد والطبرانی..... ورجال أحمد رجال الصحيح خلا المثنى الأملوكي وهو ثقة.

۳۔ الجوهرة النيرة (۱/۲۷۶)، الكفاية (۲/۴۴)، فتح القدير (۲/۱۵۷، ۱۵۸)، مراقی الفلاح (۶۲۷)، النهر الفائق

(۱/۳۱۸، ۳۱۹)، رد المحتار (۳/۱۸۷)، الفقه النافع (۱/۳۱۸، ۳۱۹)

۴۔ بدائع الصنائع (۲/۶۹)

أسيد فذهبنا ونظرنا إليه فإذا برأسه يقطر ماء فأرسل النبي صلى الله عليه وسلم إلى امرأته فأخبرته أنه خرج وهو جنب، أو صبيًا أو مجنوناً. (١)

❶ في الهندية:

ويغسل إن قتل جنبا أو صبيًا مجنوناً عند أبي حنيفة^(٢) (ولم يذكر مذهب الصاحبين واقتصر على ذكر مذهبه ترجيحاً له).

❷ قال الحلبي:

وإن كان صبيًا أو جنبا أو مجنوناً أو حائضاً أو نفساء يغسل خلافاً لهما^(٣) (ومن المعلوم عند أهل الإفتاء أن القول المقدم فيه هو الراجح).

❸ قال ابن نجيم:

قوله (ويغسل إن قتل جنبا أو صبيًا) بيان لشرطين آخرين للشهادة:

الأول: الطهارة من الجنابة، الثاني: التكليف - ثم ذكر الاختلاف وبعده أيد مذهبه بالإجابة عن دليلهما فقال نقلاً عن معراج الدراية: - وإنما لم يُعَدَّ النبي صلى الله عليه وسلم غسل حنظلة لأن الواجب تأدي دليل قصة آدم عليه السلام ولم يُعَدَّ أولاده غسله وهو الجواب عن قولهما "لو كان واجبا لوجب على بني آدم ولما اكتفى به" إذ الواجب نفس الغسل فأما الغاسل يجوز من كان كما في قصة آدم. (٤)

❹ كذا في الكتب الأخرى. (٥) -

❺ إنما المتون المعتبرة على قول الإمام رحمه الله تعالى كما يليك:-

١. قال الموصلي: فإنه لا يغسل إن كان عاقلاً بالغاً (خرج منه الصبي) طاهراً (خرج منه الجنب) ويصلى عليه. (٦)

٢. قال النسفي: ويغسل إن قتل جنبا أو صبيًا. (٧)

١- مراقي الفلاح (٦٢٧)

٢- الهندية (١٦٨/١)

٣- ملتقى الأبحر (٢٧٩/١)

٤- البحر الرائق (٣٤٦/٢)

٥- اللباب في شرح الكتاب (١٣٣/١)، الفقه الإسلامي للزحيلي (١٥٨٧)، الدر المختار (١٨٧/٣)، فتح القدير (٢/١٥٥، ١٥٦)، تفصيله يدل على ترجيح قول الإمام

٦- المختار (١٠٣/١)

٧- كنز الدقائق (٥٤)

٣. قال المحجوبي: وغسل صبي وجنب وحائض ونفساء. (١)

٣. قال ابن الساعاتي:

والصبي والمجنون والجنب والحائض والنفساء بعد الانقطاع والمقتول بالمشقة يغسلون. (٢)

كذا في المتن الآخر. (٣)

١- الوقاية (٢٨٥/١)

٢- مجمع البحرين (١٧٨)

٣- الوقاية (٣٣٣/١)، غرر الأحكام (٢٨٧/٢)، تنوير الأبصار (١٨٧/٣)

كِتَابُ الزَّكَاةِ

بَابُ صَدَقَةِ الْبَقَرِ

[٣٣٣] اِخْتِلَافِي مَسْئَلُهُ

فإذا زادت على الأربعين وجب في الزيادة بقدر ذلك إلى
ستين عند أبي حنيفة..... وقال أبو يوسف و محمد
(رحمهما الله تعالى): لا شيء في الزيادة حتى تبلغ ستين. ٥١

مفتي به قول:

فتوى صاحبين" کے قول پر ہے۔

قول مفتي به كما استدل:

(١) عن ابن عباس قال لما بعث رسول الله صلى الله عليه وسلم معاذاً إلى اليمن أمره أن يأخذ من
البقر من كل ثلاثين تبيعاً أو تبعية، جذع أو جذعة ومن كل أربعين بقرة، بقرة مسنة فقالوا فالأوقاص؟
قال فقال: ما أمرني فيها بشيء وسأستل رسول الله صلى الله عليه وسلم إذا قدمت عليه فلما
قدم على رسول الله صلى الله عليه وسلم سأله عن الأوقاص.
فقال: ليس فيها شيء..... (وقال المسعودي) والأوقاص: مادون الثلاثين وما بين الأربعين
إلى ستين. (١)

١- السنن الكبرى للبيهقي (٩٩/٤) رقم (٧٠٨٥)، مسند البزار (١٧٣/٢) رقم (٤٨٦٨)، سنن الدارقطني (٥/١٦٨)، رقم (١٩٥١)

قال الهيثمي في "مجمع الزوائد" (١٠٣/٣): رواه البزار وقال: لم يتابع بقية أد على رفعه إلا الحسن بن عماره والحسن
ضعيف وقد روي عن طاووس مرسلًا.
قلت: والمرسل مقبول عندنا معشر الحنفية.

- (٢) حدثنا (عبدالله) بن إدريس عن ليث عن طاوس عن معاذ قال: ليس في الأوقاص شيء. (١)
 (٣) عن معاذ بن جبل عن النبي صلى الله عليه وسلم قال: ليس في الأوقاص شيء. (٢)
 (٣) في حديث معاذ طويل:

قال (معاذ بن جبل) بعثني رسول الله صلى الله عليه وسلم مصدقاً إلى أهل اليمن فأمرني أن
 آخذ من كل ثلاثين تبيعاً ومن الأربعين مسنة.... وأمرني رسول الله صلى الله عليه وسلم أن لا آخذ
 ما بين ذلك شيئاً إلى أن يبلغ مسنة أو جذعاً (٣)
 (٥) عن معاذ أنه سئل النبي صلى الله عليه وسلم عن الأوقاص ما بين الثلاثين إلى الأربعين وما بين
 الأربعين إلى الخمسين فقال ليس فيها شيء. (٣)
 ف: الوقص (واحد الأوقاص) بالتحريك: ما بين الفريضتين (٥)

قول مفتي بكي تخرج:

١ قال التمر تاشي والحصكفي:

وفيما زاد على الأربعين بحسابه في ظاهر الرواية عن الإمام، وعنه: لا شيء فيما زاد إلى
 ستين..... وهو قولهما والثلاثة وعليه الفتوى. (٦)

١- مصنف ابن أبي شيبة (٣٦٤/٢) رقم (٩٩٤٢).

في "إعلاء السنن" (٢٥:٩): قال المؤلف: وأما رجاله فعبد الله بن إدريس هذا ثقة متفق من رجال الستة كما
 يظهر من "تهذيب التهذيب"، وليث هذا هو ليث بن أبي سليم فقد روى عنه عبدالله المذكور وهو مختلف فيه كما مر
 غير مرة، والاختلاف غير مضر، وطاوس هو من رجال الستة ثقة فقيه فاضل كما في "تقريب التهذيب" وهو وإن لم يلق
 معاذاً لكنه أعلم بأمر معاذ كما مر عن الشافعي في تقرير الحديث السابق ٥١.

٢- المعجم الكبير للطبراني (٩٣/١٥)، رقم (١٦٧٦٩). قلت: فيه رجل مبهم ولكنني ذكرته تأييداً.

٣- المعجم الكبير للطبراني (٩٧/١٥)، رقم (١٦٧٧٦). قلت: فيه من هو المجهول حالاً وفي قبول رواية مجهول الحال
 بحث مهم بين أهل هذا الفن، ولا بأس بأن تذكر هذه الرواية في هذا المقام خاصة؛ فضلاً عن كون روايته مقبولة عندنا.

٤- أخرجه عبد الرزاق بإسناده في "المصنف" (٢٣/٤) رقم (٦٨٤٨).

٥- النهاية في غريب الأثر (٤٧٦/٥)، غريب الحديث لأبي عبيد ابن سلام (١٤٢/٤)، غريب الحايث للحري (١/
 ٣٠٨)، غريب الحديث لابن الحوزي (٤٧٩/٢)، القاموس الفقهي (٣٨٥/١)، الزاهر (١٤١/١)، المحكم
 والمحيط الأعظم (٨٨/٣)، تهذيب الاسماء واللغات (١٤٨٣/١)، لسان العرب (١٠٦/٧)، القاموس المحيط (١/
 ٨١٨)، الصيحاخ للجوهري (١٩٨/٤)، المطلع على أبواب الفقه (١٢٤/١)

٦- الدر المختار (٢٤١/٣)

قال ابن العلاء الهندي:

روى أسد بن عمرو (أى عن أبي حنيفة^(١)): أنه لا شيء في الزيادة حتى يبلغ عشرين فإذا بلغ عشرين وصارت جملة نصاب البقر ستين يجب فيها تبيعتان أو تبيعان. وفي الفتاوى العتابية: وهو المختار. (٢)

قال ابن نجيم:

روى الحسن عنه أنه لا شيء في الزيادة إلى ستين وهو قولهما وفي جوامع الفقه: قولهما هو المختار وذكر الإسيجاني أن الفتوى على قولهما. (٣)
قال الحصكفي:

ولا شيء فيما زاد إذ هو عفو إلى أن يبلغ ستين عندهما وعند الإمام فيه بحسابه والفتوى على قولهما كما في البحر عن النابيع وتصحيح القدوري ولذا قدمه المصنف (٤)
قال داماد أفندي:

ولا شيء فيما زاد على أربعين إلى أن يبلغ ستين عندهما وهو رواية عن الإمام وفي جوامع الفقه "هو المختار" وذكر الإسيجاني أن الفتوى على قولهما (٥)
كذا في الكتب الأخر (٦)

- ١ - خلاصة الفتاوى (٢٣٦/١)، الاختيار (١١٤/١)، المبسوط للسرخسي (١٨٦/٢)، المحيط البرهاني (٤٤٥/٢)، تحفة الفقهاء (٢٨٤/١)
- ٢ - التتار خانية (١٦٨/٢)
- ٣ - البحر الرائق (٣٧٧/٢)
- ٤ - الدر المنقى (٢٩٥/١)
- ٥ - مجمع الأنهر (٢٩٥/١)

- ٦ - النهر الفائق (٤٢٤/١)، الفقه الإسلامي وأدلته (١٩٢٦)، حاشية الشلبي على التبيين (٢٦٢/١)، الباب في شرح الكتاب (١/١٤٠)، المعتصر الضروري (١٩٧)، الترجيح والتصحيح (١١٨)، عمدة الرعاية على هامش شرح الوقاية (١/٢٧٤)، الموسوعة الفقهية (٢٣/٢٥٨)، ملتقى الأبحر (١/٢٩٥)، حيث قدم قولهما، تحفة الفقهاء (١/٢٨٤)، حيث قال "هذه الرواية أعدل".

باب : زكاة الخيل

[٣٥] اختلاف في مسئله

إذا كانت الخيل سائمة ذكورا وإناثا وحال عليها الحول فصاحبها بالخيار إن شاء أعطى من كل فرس ديناراً وإن شاء قَوْمَها فأعطى من كل مائتي درهم خمسة دراهم وليس في ذكورها منفردة زكاة عند أبي حنيفة - رحمه الله - وقال أبو يوسف ومحمد (رحمهما الله تعالى): لا زكاة في الخيل ولا شيء في البغال والحمير إلا أن تكون للتجارة.

مفتي به قول:

فتوى صاحبين قول به -

قول مفتي به كما متدل:

(١) عن أبي هريرة رضي الله عنه عن النبي صلى الله عليه وسلم قال: "ليس على المسلم صدقة في عبد. لا في فرسه" (١)

١ - صحيح البخاري (٥٠٩/٣) رقم (١٤٦٤)، وكذا انظر له: صحيح ابن حبان (٦٥/٨) رقم (٣٢٧١)، صحيح ابن خزيمة (٢٩/٤) رقم (٢٢٨٦)، صحيح مسلم (٩٧/٣) رقم (٢٣٢٠)، سنن أبي داود (٢١/٢) رقم (١٥٩٧)، سنن نسائي (٣٥/٥) رقم (٢٤٦٩)، سنن الترمذي (٢٣/٣) رقم (٦٢٨)، سنن ابن ماجه (٥٧٩/١) رقم (١٨١٢)، مسند أحمد (٢٤٢/٢) رقم (٧٢٩٣)، مسند ابن الجعد (٢٤٢/١) رقم (١٥٩٦)، مسند الحميدي (٤٦٠/٢) رقم (١٠٧٣)، مسند البزار (٤١٣/٢) رقم (٨١٥١)، مسند الشاميين (٣٨٥/٤) رقم (٣٦٢٠)، مؤطا مالك (٢/٣٩٣) رقم (٩٦٢)، المستدرک (٥٥٢/١) رقم (١٤٤٧)، السنن الكبرى (١١٧/٤) رقم (٧١٩٢)، السنن الماثورة (٣٨٤/١) رقم (٣٥٦)، مصنف ابن أبي شيبة (٣٨٠/٢) رقم (١٠١٣٨)، مصنف عبدالرزاق (٣٤/٤) رقم (٦٨٨٢)

(۲) عن أبي هريرة عن النبي صلى الله عليه وسلم قال: "ليس في الخيل والرقيق زكوة إلا زكوة الفطر في الرقيق" (۱)

(۳) عن علي قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم:

"قد عفوت عن صدقة الخيل والرقيق" (۲)

(۴) حضرت سعيد بن مسیب، عمر بن عبد العزیز، مکحول، عطاء، شعبی اور حسن بصری رحمہم اللہ کا مذہب بھی یہی تھا کہ گھوڑوں میں زکوٰۃ نہیں ہے۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● فی الہندیہ:

لا شيء في الخيل وهذا عندهما وهو المختار للفتوى إلا أن تكون للتجارة (۴)

۱۔ السنن الكبرى (۱۱۷/۴) رقم (۷۱۹۴)، وكذا انظر له: المعجم الأوسط (۲۳۲/۶)، رقم (۶۲۷۰)، المعجم الكبير (۴۵۸/۱۹)، رقم (۱۰۹۷)، سنن أبي داود (۲۱/۱)، رقم (۱۵۹۶)، شرح مشكل الآثار (۲۱۹/۵)، معرفة السنن والآثار (۴۳۸/۶)، رقم (۲۴۴۸)۔ قلت: سكت عنه ابو داود۔

۲۔ سنن الترمذی (۱۶/۳)، رقم (۶۲۰)، وكذا انظر له: سنن الدارمی (۴۶۷/۱)، رقم (۱۶۲۹)، المعجم الصغير (۲۶۳/۲)، رقم (۱۱۳۶)، مصنف عبد الرزاق (۸۹/۴)، رقم (۷۰۷۷)، مصنف ابن أبي شيبة (۳۸۱/۲)، رقم (۱۰۱۴۰) في معناه بغير لفظه، مسند أبي يعلى (۴۲۳/۱)، رقم (۵۶۱) في معناه بغير لفظه۔

قال الترمذی: وفي الباب عن أبي بكر الصديق وعمرو بن حزم وروى سفيان الثوري وابن عيينة وغير واحد عن أبي إسحاق عن الحارث عن علي قال -أي الترمذی-: وسألت محمدا (قلت: عنى به الإمام البخاري) عن هذا الحديث؟ قال كلاهما عندي صحيح عن أبي إسحاق يحتمل أن يكون روي عنهما جميعا۔

قال البغوي في "شرح السنة" (۳۷/۶): هذا حديث حسن۔

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

أ۔ سكت عنه الشوكاني في "النيل" (۱۹۸/۴)؛ وقد قال في المقدمة: وتعقب ما ينبغي تعقبه عليه وتكلمت على ما لا يحسن المكوث عليه۔

ب۔ احتج به "ابن حزم" في "المحلى" (۶۳/۶) فهو صحيح عنده؛ حيث قال في مقدمته: وليعلم من قرأ

كتابنا هذا أننا لم نحتج إلا بخبر صحيح من رواية الثقات مسند۔

۳۔ انظر له مصنف ابن أبي شيبة (۳۸۱/۲ و ۳۸۲) و مصنف عبد الرزاق (۳۵/۴)

۴۔ الہندیہ (۱۷۸/۱)

- ١ قال طاهر البخاري: وعندهما وعند الشافعي لا زكوة في الخيل والفتوى على قولهما. (١)
- ٢ قال التمرتاشي والحصكفي: لا شيء في خيل سائمة عندهما وعليه الفتوى. (٢)
- ٣ قال ابن البراز: لا زكوة في الخيل عندهما والفتوى على قولهما. (٣)
- ٤ قال الزحيلي: وقال صاحبان: وبقولهما يفتى: لا زكوة في الخيل ولا في شيء من البغال والحمير إلا أن تكون للتجارة وهذا موافق لرأى بقية الأئمة. (٤)
- ٥ كذا في الكتب الأخرى. (٥)

[٣٦] اختلاف في مسئلة:

ليس في الفُصْلان والحُمْلان والعجاجيل زكاة
عند أبي حنيفة ومحمد إلا أن يكون معها كبار
وقال أبو يوسف: تجب فيها واحدة منها.

مفتى به قول:

فتوى طرفين كقول پر ہے۔

- ١ - خلاصة الفتاوى (١/٢٣٦)
- ٢ - الدر المختار (٣/٢٤٤)
- ٣ - الفتاوى البرازية (٤/٨٣)
- ٤ - الفقه الإسلامي وأدلته (١٩٢٩) وكذا فيه في (١٩١٥ و ١٧٩٩)
- ٥ - الفتاوى الخانية (١/٢٤٩)، الجوهرة النيرة (١/٢٩٥)، مجمع الأنهر (١/٢٩٧)، حاشية الشلبی علی التبيين (١/٢٦٥)، البحر الرائق (٢/٣٧٩)، الدر المنتقى (١/٢٩٧)، النهر الفائق (١/٤٢٧)، فقه العبادات - حنفی - (١/٣١٠)، الموسوعة الفقهية (٢٠/١٩١)، فقه السنة (١/٣٦٨)، عمدة الرعاية علی هامش شرح الوقاية (١/٢٧٥)

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن مغيرة عن ابراهيم وعن يونس عن الحسن قال: لا يعتد بالسخلة ولا تؤخذ في الصدقة. (۱)
 ف: اثر مذکور سے واضح ہوا کہ بکری کا چھوٹا بچہ زکوٰۃ میں شمار نہیں ہوتا ہاں البتہ کبار کے ساتھ از روئے تبع لے لیا جاتا ہے
 (أصلہ نہیں لیا جاتا)۔ لہذا اگر کبار مر جائیں تو یہ بچے بھی زکوٰۃ سے ساقط ہو جائیں گے کیونکہ یہ مجعاً زکوٰۃ میں شمار ہوتے ہیں
 مستقل ان پر حکم زکوٰۃ لاگو نہیں ہوتا جیسا کہ اصول فقہ میں یہ قواعد مرقوم ہیں:

(أ) التابع تابع

(ب) التابع لا يفرد بالحکم

(ج) يسقط الفرع إذا سقط الأصل. (۲)

(۲) عن سويد بن غفلة قال سرت أو قال: أخبرني من سار مع مصدق رسول الله صلى الله عليه وسلم: "فاذا في عهد رسول الله صلى الله عليه وسلم أن لا تأخذ من راضع لبن" (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال التمر تاشي والحصكفي:

ولا في حمل وفصيل وعجول وصورته أن يموت كل الكبار ويتم الحول على أولادها الصغار،
 إلا تبعاً للكبير.

وقال الشامي:

قوله (وصورته الخ) أي إذا كانت له سوائم كبار وهي نصاب فمضت ستة أشهر مثلاً فولدت
 أولاد ثم ماتت وتم الحول على الصغار لا تجب الزكاة فيها عندهما وعند الثاني تجب واحدة منها
 وفي القهستاني عن التحفة: الصحيح قولهما. (۴)

۱۔ مصنف ابن أبي شيبة (۳۶۷/۲)، رقم (۹۹۸۲)

۲۔ الأشباه والنظائر (۱۲۰، ۱۲۱)، التقرير والتحبير (۴۸۸/۳)، المنشور في القواعد (۱/۱۹۰، ۱۹۱)، الإحكام
 للآمدی (۱۶۵/۳)

۳۔ سنن أبي داود (۱۴/۲)، رقم (۱۵۸۱)، وكذا انظر له: سنن نسائي (۱۴/۲)، رقم (۲۲۳۷)، السنن الكبرى
 (۱۰۱/۴)، رقم (۷۰۹۶)

قال ابن الملقن في "تحفة المحتاج إلى أدلة المنهاج" (۴۳/۲): رواه أبو داود والنسائي وابن ماجه بإسناد

حسن. قلت: سكت عنه أبو داود.

۴۔ ردالمحتار (۳/۲۴۶، ۲۴۵)

قال ابن نجيم:

٢

قوله (ولا في الحملان والفصلان والعجاجيل) عدم الوجوب في الصغار من السوائم
قدم لهما وقال أبو يوسف: تجب واحدة منها - إلى أن قال - والصحيح قول أبي حنيفة لأن النص أوجب
للزكاة أسنانا مرتبة ولا مدخل للقياس في ذلك وهو مفقود في الصغار. (١)

قال داماد أفندي:

٣

قوله (وعند أبي يوسف فيها واحدة منها) وهو الرواية الثانية عن الإمام (وعنه رواية ثالثة أيضا
وهي قوله الأخير المذكور في الكتاب) وبها أخذ الشافعي أيضا. وجه قوله الأول: أن الاسم المذكور
..... ووجه (قوله) الأخير: أن النص أوجب للزكاة أسنانا مرتبة ولا مدخل للقياس في ذلك وهو مفقود
في الصغار وهو الصحيح كما في التحفة. (٢)

قال السمرقندي (في أثناء هذه المسألة):

٤

وتم الحول على الحملان لا يجب شيء عند أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى وعند أبي
يوسف (رحمه الله) يجب واحد منها وعند زفر تجب مسنة والصحيح قول أبي حنيفة ومحمد رحمهما
الله تعالى. (٣)

قال الغنيمي الميداني:

٥

وليس في الفصلان والحملان والعجاجيل صدقة عند أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى
إلا أن يكون معها كبار وقال أبو يوسف: "يجب فيها واحد منها"؛ ورجح الأول. (٤)

كذافي الكتب الآخر (٥)

٦

قول الظرفيين قول المتون (٦)

٧

١ - البحر الرائق (٢ / ٣٨٠)

٢ - مجمع الأنهر (١ / ٢٩٩)

٣ - تحفة الفقهاء (١ / ٢٨٩)

٤ - اللباب في شرح الكتاب (١ / ١٤٢)

٥ - المعاصر على المختصر (٢٠٠)، الهندية (١ / ١٧٨)، خزانة الفقه (٧٢)، ملتي الأبحر (١ / ٢٩٨)، حيث قدم قولهما فيه

٦ - المختار (١ / ١١٦)، كنز الدقائق (٥٩)، الوقاية (١ / ٢٧٥)، غرر الأحكام لملاحسرو (٢ / ٣٣٧)، النقاية (١ / ٣٦٠)

[۳۷] اختلاف في مسئلہ

الزكاة عند أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما
الله تعالى في النصاب دون العفو وقال محمد
وزفر رحمهما الله تعالى: تجب فيهما.

مفتی بہ قول:

فتویٰ شیخین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

قال النبی صلی اللہ علیہ وسلم:

”فی خمس من الإبل شاة ولا شیء من الزیادة حتی تبلغ عשרاً“ (۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال التمرتاشی والحصکفی:

ولا فی عفو وهو ما بین النصب فی کل الأموال (۲)

قال الحلبي:

والزكاة تتعلق بالنصاب دون العفو وعند محمد بهما (۳) (القول المقدم فيه هو الراجح

كما هو المعروف عند أهل الإفتاء)

في الهندية:

الزكاة عند أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى في النصاب دون العفو حتى لو هلك

۱۔ التحقیق فی حدیث الخلاف لابن الجوزی، نقلاً عن أبي يعلى والشيرازی (۲/ ۲۷)، واللفظ لابن الجوزی، نصب
الرأية (۲/ ۲۵۷)

۲۔ الدر المختار (۳/ ۲۴۶)

۳۔ ملتقى الأبحر (۱/ ۳۰۱)

العفو وبقي النصاب بقي كل الواجب لأن العفو تبع للنصاب^(١) (ولم يذكر قول محمد فهذا ترجيح لقول الشيخين)

٩ قال ابن العلاء الهندي:

إن المال إذا اشتمل على النصاب والعفو فالواجب يتعلق بالنصاب وحده استحساناً عند أبي حنيفة وأبي يوسف حتى لو هلك العفو وبقي النصاب بقي كل الواجب. وقال محمد وزفر: يتعلق بهما قياساً حتى لو هلك العفو سقط من الزكاة بقدره^(٢) (فقول الشيخين هو الراجح فيه إذ الاستحسان مقدم على القياس كما عرف في موضعه إلا في مسائل معدودة وهي ليست منها)
١٠ قال الزحيلي:

الزكاة في النصاب دون العفو (الأوقاص): لازكاة في الأوقاص، وهي عفو أي معفو عنها باتفاق المذاهب (أي في أقوالها المفتى بها) فلا تتعلق به الزكاة بل تتعلق بالنصاب المقرر شرعاً فقط فما دون النصاب عفو وما فوقه إلى حد آخر عفو فلو هلك العفو وبقي النصاب بقي كل الواجب^(٣)
١١ كذا في الكتب الأخر^(٤)

١٢ إنما المترون المعتبرة على قول الشيخين على ما يليك:

١. قال الموصلي: وتجب في النصاب دون العفو^(٥)

٢. قال النسفي: ولا في العفو^(٦)

٣. قال المحبوبي: والزكاة في النصاب لا العفو.^(٧)

وابن الساعاتي أتى بقول الشيخين بقول محمد أيضاً ولم يختار أحداً منهما.^(٨)

١- الهندية (١/ ١٨٠)

٢- الفتاوى التاتارخانية (٢/ ٢٢١)

٣- الفقه الإسلامي وأدلته (١٩٤٢، ١٩٢٨)

٤- المحيط البرهاني (٢/ ٥١٩)، تحفة الملوك (١/ ١٢٦)، عمدة القاري (١٣/ ٤٢٤)

٥- المختار (١/ ١٠٩)

٦- كنز الدقائق (٥٩)

٧- الوقاية (١/ ٢٧٦)

٨- مجمع البحرين (١٧٩)

باب زكاة الفضة

و

باب زكاة الذهب

[۳۸] اختلاف في مسئلہ

لا شيء في الزيادة حتى تبلغ أربعين درهما فيكون فيها درهم ثم في كل أربعين درهما درهم عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: ما زاد على المائتين فزكاته بحسابه.

[۳۹] اختلاف في مسئلہ

ليس فيما دون عشرين مثقالا من الذهب صدقة... ثم في كل أربعة مثاقيل قيراطان وليس فيما دون أربعة مثاقيل صدقة عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقالوا رحمهما الله تعالى: ما زاد على العشرين فزكاته بحسابه.

مفتي بہ قول:

ان دونوں مسئلوں کا مبدأ اور نوعیت متحد ہے اور ان میں اگرچہ متقدمین کے نزدیک قول امام رحمہ اللہ تعالیٰ رائج ہے۔^(۱)

- ۱۔ كما في تحفة الفقهاء (۲۶۶/۱)، ومجمع الأنهر (۳۰۴/۱)، والدر المنقذ (۳۰۴/۱)، والترجيح والتصحيح (۱۲۲)، وشرح الوقاية (۲۸۶/۱) ودرر الحکام شرح غرر الأحکام (۱۸۲/۱)، وملتی الأبحر - حيث قدم قول الإمام فيه - (۳۰۴، ۳۰۳/۱). وكذا من المتنون: في المختار للفتوى (۱۱۹/۱)، وكنز الدقائق (۶۰)، والوقاية (۲۸۶/۱)، والنقاية (۳۶۴/۱)، وغرر الأحکام (۱۸۲، ۱۸۱/۱) و تنویر الأبصار (۲۷۲/۳)، وبداية المبتدى (۳۵، ۳۴/۱).

مگر مندرجہ ذیل وجوہ کی بناء پر متاخرین کے ہاں قول صاحبین رحمہما اللہ تعالیٰ مختار و معمول بہ ہے۔^(۱) اور اس وقت کے اہل افتاء مشائخ کے ہاں بھی یہی (قول صاحبین) رائج اور مفتی بہ ہے۔^(۲)

۱۔ نفع للفقراء

۲۔ أحوط في العبادة

۳۔ عدم الحرج في اعتبار الكسور في هذا الزمن خاصة.

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن عاصم بن ضمرة والحارث الأعور عن علي رضي الله عنه عن النبي صلى الله عليه وسلم قال: "فإذا كانت لك مائتا درهم وحال عليها الحول ففيها خمسة دراهم وليس عليك شيء - يعني في الذهب - حتى يكون لك عشرون ديناراً فإذا كان لك عشرون ديناراً وحال عليها الحول ففيها نصف دينار فما زاد فبحسب ذلك".

۱۔ علی ما ستراه في تخريجه، وكما في فتاوي مشايخنا - من شبه القارة الهندية - نحو: فتاوى دارالعلوم ديوبند (۹۷/۶)، وأحسن الفتاوى (۲۷۳/۴) وغيرهما.

۲۔ يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

والقصة أني لما وصلت - خلال تأليف هذا الكتاب - إلى هاتين المسألتين وراجعتُ لهما كتب الفتاوى للمتقدمين كانت الفتوى فيهما على قول الإمام أبي حنيفة كما تقدم وأما العبد الضعيف فوقع منه في حيز التأمل أن يجعل قوله ما يفتي به نظراً إلى العصر الراهن وتبين من رأيه - أي رأي العبد الضعيف هذا - أن يُفتي بقول صاحبيه فيهما ولكنه لم يجرأ عليه لكونه ضعيف الشخصية وقليل البضاعة فأعددتُ استفتاءً مفصلاً عنها وأرسلته إلى ديار الإفتاء المتعددة، من "نجات" و"كراتشي"، - في بلدنا الباكستان - مما بلغت إلى حد الشهرة والاعتماد فينا، لأعثر على رأي مشايخنا القيمين حوله فوقع رأيهم الأنيق في موقع التصويب والتأييد لرأي العبد الضعيف، حيث أفتوا بقول الصاحبين فيهما - فله تعالى الحمد وله الشكر كما هو يليق به -.

ومن الحامعات التي صدر منها الإفتاء المذكور:

أ - جامعة دارالعلوم بکراتشي: رقم الفتوى (۱۲/۱۲۷۵) التاريخ (۲۳-۰۶-۱۴۳۱ھ)

ب - جامعة خير المدارس بملتان: رقم الفتوى (۱۰۹/۱۳۸) التاريخ (۱۵-۰۱-۱۴۳۱ھ)

ج - جامعة دارالعلوم بکبیر والا (خانیوال): رقم الفتوى (۲۲۲۶۷) التاريخ (۱۰-۰۴-۱۴۳۱ھ)

د - دار الإفتاء إدارة غفران براولیندي: رقم الفتوى (۱۷۹/۱۴۳۳ھ) التاريخ (۲۶-۱۰-۱۴۳۲ھ)

وقد أرسلتُ ما سلف ذكره من الاستفتاء إلى غيرها من ديار الإفتاء أيضاً ولكنه لم يبلغني الإجابة عنه منها بعد أن طالت به المدة. لعل هذا لما اعترت لأهلها من الأشغال المتوافرة أو تنوع من تعطل البريد أو غير ذلك مما يعلمه ربنا العليم.

- قال: فلا أدري أعليّ يقول "فبحساب ذلك" أو رفع إلى النبي صلى الله عليه وسلم؟^(١)
- (٢) عن علي رضي الله عنه قال زهير أحسبه عن النبي صلى الله عليه وسلم أنه قال: "هاتوا ربع العشر من كل أربعين درهما درهم وليس عليكم شيء حتى تتم مائتي درهم فإذا كانت مائتي درهم ففيها خمسة دراهم فما زاد فعلى حساب ذلك".^(٢)
- (٣) حدثني ثمامة بن عبد الله بن أنس أن أنسا حدثه أن أبا بكر رضي الله عنه كتب له هذا الكتاب لما وجهه إلى البحرين: بسم الله الرحمن الرحيم. هذه فريضة الصديق التي فرض رسول الله صلى الله عليه وسلم على المسلمين.... "وفي الرقة ربع العشر" اهـ.^(٣)
- "رقة" چاندی کو کہتے ہیں اور نص مذکور اپنے اطلاق کے سبب نصاب اور زائد از نصاب ہر دو کو عام ہے۔^(٤)
- (٤) عن معمر عن أيوب عن نافع قال: ... ليس في المال صدقة حتى يحول عليه الحول فإذا حال عليه الحول ففي كل مائتي درهم خمسة دراهم فما زاد فبحساب ذلك.^(٥)

١- سنن أبي داود (١٠/٢) رقم (١٥٧٥)

قال الزيلعي في "نصب الرأية" (٢/٢٣٢):

فيه عاصم والحارث. فعاصم وثقه ابن المديني وابن معين والنسائي. وتكلم فيه ابن حبان وابن عدي فالحديث حسن. قال النووي رحمه الله في "الخلاصة": وهو حديث صحيح أو حسن.

قال المحقق في "فتح القدير" (٢/١٦٥):

والحارث وإن كان مضعفاً لكن عاصم ثقة وقد روى الثقة أنه رفعه معه فوجب قبول رفعه، ورد تصحيح وقفه. وروى هذا المعنى من حديث ابن عمرو من حديث أنس بن عائشة.

قال الحافظ في "بلوغ المرام" (١/١٥٦):

رواه أبو داود، وهو حسن، وقد اختلف في رفعه.

٢- سنن أبي داود (١٠/٢) رقم (١٥٧٤)

قال ابن الهمام في "الفتح" (٢/٢٠١):

ورواه الدارقطني (قلت: في باب "وجوب زكاة الذهب والورق ٥١" - ٩٢: ٢) مجزوماً ليس فيه قال زهير - أي: أحسبه - قال ابن القطان: هذا سند صحيح.

وكذا قال الزيلعي في "نصب الرأية" (٢/٢٤٤) والملا على القاري في "شرح النقاية" له (١/٣٦٤).

٣- صحيح البخاري (٣/٤٩١) رقم (١٤٥٤)

٤- عمدة القاري (١٣/٢٤٦)

٥- مصنف عبد الرزاق (٤/٧٧) رقم (٧٠٣٢)

قلت: رجاله ثقات (معمر هو ابن راشد الأزدي، وأيوب هو ابن كيسان السخيتاني، ونافع هو ابن هرمز - مولى عبد الله بن عمر - المعروف)

(٥) عن معمر عن أيوب عن بن سيرين عن خالد الحذاء قال سألت بن عمر عن صدقة مال العبد فقال ليس مسلماً فقلت بلى قال فإن عليه في كل مائتي درهم خمسة دراهم فما زاد في حساب ذلك.^(١)

قول مفتي به کی تخریج:

١ قال الزحيلي:

وقال صاحبان وجمهور الفقهاء: ما زاد على المئتين فزكاته بحسابه، وإن قلت الزيادة - إلى أن قال - وهذا هو المعقول.^(٢)

٢ قال الحلبي:

مال المحقق ابن الهمام - بصنيعة - إلى ترجيح قول صاحبين فيه؛ إذ رد ما استدل به الإمام وضعفه من حيث الصناعة الحديثية، وعذ بعضه مما لم يعتمد عليه، على ما ترى فيما يلي من كلامه:

(أ) - قوله: (ولأبي حنيفة الخ) روى الدارقطني عن معاذ "أن النبي صلى الله عليه وسلم أمره أن لا يأخذ من الكسور شيئاً"، وهو ضعيف بالمنهال بن الجراح.

(ب) - وأما ما نسبته المصنف إلى حديث عمرو بن حزم فقال عبد الحق في أحكامه: - فذكره، وفيه: "وفي كل أربعين درهما درهم وليس فيها دون الأربعين صدقة" - ثم رده المحقق بقوله: "ولم يعزه عبد الحق لكتاب".

وبعد ذلك قام ابن الهمام يميل إلى قولهما ببسط القول كما يترشح من كلامه، فراجع إن شئت، وأنا أقتبس بعضه في ما يلي:

(أ) - قال: حديث علي (وهو ما استدلا رحمهما الله تعالى به) متعرض لإيجابه (أي لإيجاب الكسور) ولو اعتبر المفهوم (المخالف المترشح من بعض الروايات المشير إلى عدم إيجابه) كان المنطوق مقدماً عند المعارضة خصوصاً.

(ب) - قال عن حديث علي: وفيه الاحتياط. (قلت: وفي العبادات يؤخذ ما فيه الاحتياط، كما لا يخفى).

(ج) - قال تأييداً لقولهما: لأنه أوفق لقياس الزكوات لأنها تدور بعفو ونصاب.^(٣)

٢ قال السمرقندي - بعد سرد الخلاف المذكور -:

١ - مصنف عبدالرزاق (٧٢/٤) رقم (٧٠٠٧)

٢ - الفقه الإسلامي وأدلته (١٨٢٤)

٣ - انظر لحيمة: فتح القدير (٢/٢١٦-٢١٨)

والصحيح قول أبي حنيفة، لأن في اعتبار الكسور حرجاً بالناس، والخرج موضوع^(١). قلت: لما كانت صحة قول الإمام هنا مبنية على الحرج الواقع في اعتبار الكسور في مذهب صاحبيه، انتفى الحرج اليوم، بعد أن تُعورفت الوحدات في الأوراق والعملات، بل نوع من الحرج اليوم فيما قاله الإمام رحمه الله تعالى؛ إذ يصعب ويشق على الإنسان - في الأيام الحاضرة - أن يقدرها بمالية أربعين درهما ويقرز نصاب مالية كل مائتي درهم حساباً أيضاً، وهذا ظاهر. فالصحيح قولهما، في الزمن الحالي، من جهة النظر إلى الحرج بالناس في قول الإمام من التقدير المذكور بعدم اعتبار الكسور. والله تعالى أعلم.

قال الكاساني: ٤

أن الدراهم والدنانير وإن كانا في التمنية والتقويم بهما سواء لكننا رجحنا أحدهما بمرجح وهو النظر للفقراء والأخذ بالاحتياط أولى ألا ترى أنه لو كان بالتقويم بأحدهما يتم النصاب وبالأخر لا فإنه يقوم بما يتم به النصاب نظراً للفقراء واحتياطاً.^(٢)

قال العثماني: ٥

إذا كان أحد القولين أنفع للفقراء فهو أولى من غيره في باب الزكاة.^(٣)

قال الزحيلي: ٦

ويرى كثير من علماء العصر أن النقود تقدر بسعر الفضة احتياطاً لمصلحة الفقراء، ولأن ذلك أنفع لهم. وأرى الأخذ بهذا الرأي؛ لأنه يفتى بما هو أنفع للفقراء.^(٤)

١- تحفة الفقهاء (٢٦٦/١)

٢- بدائع الصنائع (١١٠/٢)

٣- أصول الإفتاء (٣٩)

٤- الفقه الإسلامي وأدلته (١٨٢١)

باب زكاة العَرُوض

[۴۰] اختلافی مسئلہ

إذا بلغت قيمتها نصاباً من الورق أو الذهب يقومها بما هو
أنفع للفقراء والمساكين منهما، وقال أبو يوسف: يقوم مما
اشتراه به فإن اشتراه بغير الثمن يقوم بالنقد الغالب في
المصر، وقال محمد، بغالب النقد في المصر على كل حال.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہؒ کے قول پر ہے کہ ”أنفع للفقراء“ کا اعتبار ہوگا۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) قوله تعالى ﴿إِنَّمَا الصَّدَقَاتُ لِلْفُقَرَاءِ وَالْمَسْكِينِ﴾ الآية (۱)

آیت مذکورہ سے معلوم ہوا کہ زکوٰۃ کے مستحق دراصل فقراء لوگ ہی ہیں جن کے لئے زکوٰۃ مشروع (۲) ہوئی لہذا
قیمت لگانے میں بھی ان فقراء کا ہی نفع مد نظر رکھنا مناسب ہے۔

(۲) سونا اور چاندی نفسِ شمیث میں اگرچہ برابر ہیں مگر ہم نے ان میں سے کسی ایک (یعنی چاندی) کے نصاب کو، مخرج
کے پائے جانے کی وجہ سے ترجیح دے دی اور وہ (مخرج) فقراء و مساکین پر شفقت اور ان کی منفعت ہے۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال التمر تاشی والحصكفی:

وفي عرض تجارة قيمته نصاب من ذهب أو ورق مقوّم بأحدهما ولو بلغ بأحدهما نصاباً

۱۔ سورة التوبة (۶۰)

۲۔ كما في قوله صلى الله عليه وسلم على ما رواه أصحاب الكتب الستة: ”تؤخذ من أغنيائهم فترد على فقرائهم“ الحديث

۳۔ بدائع الصنائع (۲/ ۱۱۰)

وخمسا وبالأخر أقل، قومه بالأنفع للفقير. (١)

قال الحلبي:

(٢) و(تجب الزكاة) في عروض تجارة بلغت قيمتها نصابا من أحدهما تقوم بما هو أنفع للفقراء

قال محمد بن أبي بكر الرازي الحنفي:

نصاب العروض أن يبلغ قيمتها نصابا بالأنفع للفقراء (٣)

قال الزحيلي:

وطريقة تقويم العروض: هي عند الجمهور غير الشافعية (أي أن الحنفية فيه من الجمهور) أن

تقوم السلع إذا حال الحول بالأحظ للمساكين من ذهب أو فضة احتياطا لحق الفقراء ولا تقوم بما

اشترت به - وقال بعد أسطر - ورأى الجمهور أولى لسهولة ومراعاته مصالح الفقراء (٣)

قال المحبوبي:

وفي معموله وتبره وعرض تجارة قيمته نصاب من أحدهما مقوما بالأنفع للفقراء ربع عشر أي إن

كان التقويم بالدراهم أنفع للفقراء قوم عروض التجارة بالدراهم وإن كان بالدنانير أنفع قومت بها (٥)

كذافي الكتب الآخر (٢)

١ - الدر المختار (٣/ ٢٧٢، ٢٧١)

٢ - ملتنقى الأبحر (١/ ٣٠٦)

٣ - تحفة الملوك (١/ ١٢١)

٤ - الفقه الإسلامي وأدلته (١٨٧٢)

٥ - الوقايه و شرحه (١/ ٢٨٥)

٦ - الفقه الحنفي وأدلته (١/ ٣٣٤)، غرر الأحكام و شرحه (٢/ ٣٥٥)، الموسوعة الفقهية (١٣/ ١٧١)، النقاية (١/ ٣٦٥)

[۴۱] اختلافی مسئلہ

يضم الذهب إلى الفضة بالقيمة حتى يتم النصاب عند أبي حنيفة[ؒ]
وقالا: لا يضم الذهب إلى الفضة بالقيمة ويضم بالأجزاء.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام صاحب[ؒ] کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

- (۱) فی کتاب رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم الذی کتبہ لعمر بن حزم:
- "فإذا بلغ قيمة الذهب منتي درهم ففي كل أربعين درهما درهم" (۱)
- حدیث مذکور سے واضح ہوا کہ ضم میں تکمیل نصاب کے لیے قیمت کا اعتبار ہوگا فہو ما نحن فیہ۔
- (۲) جب سونے کو چاندی سے ملانا محض مجانست کی بناء پر ہے (کہ یہ دونوں نفس ثمنیت میں ہم جنس ہیں) تو یہ مجانست، قیمت کے اعتبار سے تحقق ہو سکتی ہے۔ صورتہ اس کا تحقق ہی نہیں ہو سکتا کیونکہ سونا اور چاندی میں سے ہر ایک جداگانہ صورت کا حامل ہے فلم تتحقق المجانسة بينهما جبکہ یہ بات واضح ہے کہ اجزاء و وزن کا اعتبار، صورت کا اعتبار ہے۔ (۲)
- (۳) بناء بر مجانست جب یہ ملانا ضروری ہی قرار پایا تو عروض تجارت پر قیاس کر کے اس میں بھی قیمت کا اعتبار اولیٰ ہے کیونکہ بالاتفاق سامان تجارت کی بھی قیمت کو ہی سونے چاندی سے ملایا جاتا ہے کما لا يخفى وكذا ههنا۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال الزحيلي:

ويضم عند الجمهور (غير الشافعية) أحد النقيدين إلى الآخر في تكميل النصاب فيضم الذهب إلى الفضة وبالعكس بالقيمة، فمن له مائة درهم وخمسة مثاقيل قيمتها مائة، عليه زكاتها؛ لأن مقاصدها

۱۔ المستدرك للحاكم (۱/۵۵۲)، رقم (۱۴۴۶)

قال الحاكم: هذا حديث صحيح على شرط مسلم، ولم يتعقبه الذهبي.

۲۔ الكفاية في آخر "فتح القدير" (۲/۶۴)، البحر الرائق (۲/۴۰۱)، العناية على هامش "فتح القدير" (۲/۲۳۰)

۳۔ اللباب في شرح الكتاب (۱/۱۴۵)

وزكاتهما متفقة فهما كنوعى الجنس الواحد (١)

٢ قال الشرنبلالي:

وتضم قيمة العروض إلى الثمنين والذهب إلى الفضة قيمة (٢)

٣ قال قاسم بن قطلوبغا (تحت هذه المسألة):

قال في التحفة: وقوله أنفع للفقراء وأحوط في باب العبادة (٣)

٤ قال الحلبي:

ويضم أحدهما إلى الآخر بالقيمة وعندهما بالأجزاء (٣) فالقول المقدم فيه هو الرجح كما لا

يخفى على من عرف دأبه في المختار

٥ كذا في تحفة الملوك. (٥)

٦ إنما المتون على قول الإمام. (٦)

الملاحظة:

قال الشيخ النعماني: أفتى الفقهاء على قول أبي حنيفة لأن قوله أحوط وأن قولهما أرفق بالناس فينبغي أن يفتى بقولهما في هذا الزمان وخصوصا في مسئلة الأضحية ترفقا بالنساء لأن أكثر النساء يوجد معهن شيء من الذهب وهو يساوى نصاب الفضة باعتبار القيمة وهن لا يستعدن لبيع الذهب ولشراء الأضحية وإذا كان الانضمام بالأجزاء فحينئذ يكون الحكم أسهل عليهن. (٤)

١- الفقه الإسلامي وأدلته (١٨٢٠).

٢- مراقى الفلاح (٧١٧).

٣- الترجيح والتصحيح على القدوري (على هامش مختصر القدوري) (١٢٤).

٤- ملتقى الأبحر (٣٠٦/١).

٥- (١٢١/١).

٦- المختار (١١٨/١)، كنز الدقائق (٦١)، الوقاية (٢٨٦/١)، غرر الأحكام (٣٥٩/٢)، تنوير الأبصار (٢٧٨/٣).

٧- القول الراجح (١٧٤/١).

باب زكاة الزروع والثمار

[۴۴] اختلافي مسئلة

قال أبو حنيفة: في قليل ما أخرجته الأرض وكثيره العشر واجب سواء سقى سيحا أو سقته السماء إلا الحطب والقصب والحشيش، وقال أبو يوسف ومحمد - رحمهما الله - لا يجب العشر إلا فيما له ثمرة باقية إذا بلغت خمسة أوسق والوسق ستون صاعا بصاع النبي صلى الله عليه وسلم وليس في الخضروات عندهما عشر.

مفتي به قول:

فتوى امام صاحب كقول پر ہے۔

قول مفتي بہ کا مستدل:

- (۱) قوله تعالى ﴿وَاتُوا حَقَّهُ يَوْمَ حَصَادِهِ﴾ (۱)
- (۲) قوله تعالى ﴿وَأَنْفَقُوا مِنْ طَيِّبَاتِ مَا كَسَبْتُمْ وَمِمَّا أَخْرَجْنَا لَكُمْ مِنَ الْأَرْضِ﴾ (۲)
- (۳) عن سالم بن عبد الله عن أبيه عن النبي صلى الله عليه وسلم قال: "فيما سقت السماء والعيون أو كان عثريا العشر" (۳)
- (۴) عن جابر قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم:

۱۔ الأنعام (۱۴۱)

۲۔ البقرة (۲۶۷)

۳۔ صحيح البخارى (۵۳۶/۳) رقم (۱۴۸۳)، وكذا انظر له: السنن الكبرى (۴/۱۳۰) رقم (۷۲۷۶)، المنتقى

لابن الجارود (۱/۹۶)، رقم (۳۴۸)

القول الصواب في مسائل الكتاب

”فيما سقت الأنهار والغيم العشر“ (١)

(٥) عن معاذ بن جبل قال: بعثني رسول الله صلى الله عليه وسلم إلى اليمن وأمرني أن آخذ مما سقت السماء وما سقى بعلا العشر. (٢)

مذكوره بالا آیات واحادیث کا عموم واطلاق، پیداوار کے قلیل وکثیر ہر دو حصے کو شامل ہے۔ (٣)

(٥) أبو حنیفة عن أبان بن أبي عیاش عن أنس أن النبی صلى الله عليه وسلم قال:

”فی کل شیء أخرجت الأرض العشر أو نصف العشر“ (٣)

(٦) عن أبي حنیفة عن حماد عن إبراهيم قال:

”فی کل شیء أنبت الأرض العشر“ (٥)

(٤) كتب عمر بن عبد العزيز أن یؤخذ مما أنبت الأرض من قلیل أو کثیر العشر“ (٦)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال التمرناشی:

یجب العشر بلا شرط نصاب وبقاء إلا فی نحو حطب وقصب وحشیش.

قال ابن عابد بن:.

قوله (بلا شرط نصاب وبقاء)، فیجب فیما دون النصاب بشرط أن یبلغ صاعاً، وقیل نصفه،

وفي الخضروات التي لا تبقی وهذا قول الإمام وهو الصحيح. (٤)

١۔ صحیح مسلم (٦٧/٣) رقم (٢٣١٩)، وكذا انظر له: مسند أحمد (٣/٣٤١) رقم (١٤٧٠٨)، شرح معانی

الآثار (٣٧/٢) رقم (٢٨٥٢)، السنن الکبری (٤/١٣٠)، رقم (٧٧٣٨)

٢۔ سنن ابن ماجه (١/٥٨١) رقم (١٨١٨)، وكذا انظر له: السنن الکبری (٤/١٣١)، رقم (٧٧٤١)، المعجم الکبیر

(٢٠/١٢٩)، رقم (١٧٠١٩)، مسند الزار (١/٤٠٦)، رقم (٢٦٤٦)، مسند الشاشی (٣/٢٥٢)، رقم (١٣٤٩)

٣۔ أحكام القرآن للحصاص (٣/١٣)، احکام القرآن للطحاوی (١/٣٣٥)، المبسوط للسرحدی (٣/٢)، التبيين

للزبلی (١/٢٩٢)، رؤوس المسائل (٢١٢)، حیث قال: ولم یشرط فیہ النصاب، الموسوعة الفقہیة (٣٣/٣٧٩)،

فقه السنة (١/٣٤٩)، الاختیار لتعلیل المختار (١/١٢٠) وغير ذلك من الكتب

٤۔ عقود الجواهر المنیفة فی أدلة مذهب الإمام أبي حنیفة^٢ (٢٠٢)

٥۔ مصنف عبدالرزاق (٤/١٢١)، رقم (٧١٩٥)

٦۔ مصنف عبدالرزاق (٤/١٢١)، رقم (٧١٩٦)

٧۔ ردالمحتار (٣/٣١٣)

قال السمرقندي:

وأما بيان المحل الذي يجب فيه العشر فنقول: اختلفوا فيه:

قال أبو حنيفة: كل خارج من الأرض يقصد بزراعته نماء الأرض والغلة ويستتبت في الجنات يجب فيه العشر سواء كانت له ثمرة باقية أولم يكن له ثمرة باقية

وقال أبو يوسف ومحمد: لا يجب العشر إلا في الحبوب وما له ثمرة باقية.

ثم النصاب هل هو شرط لوجوب العشر فيما هو باق من الحبوب والثمار أم لا؟ على قول أبي حنيفة ليس بشرط بل يجب في قليله وكثيره.

وعلى قولهما لا يجب ما لم يكن خمسة أوسق والوسق ستون صاعا، كل صاع ثمانية أرتال. والصحيح ما قاله أبو حنيفة - رحمه الله - (١)

قال الزحيلي:

الرأى الأول - لأبي حنيفة: تجب الزكاة في قليل ما أخرجته الأرض وكثيره إلا الحطب والحشيش والقصب الفارسي والصحيح عند الحنفية ما قاله الإمام ورجع الكل دليله. (٢)

قال سراج الدين ابن نجيم:

(يجب في غسل أرض العشر ومسقى سماء وسيح بلا شرط نصاب وبقاء)
قوله (بلا شرط نصاب) راجع إلى الكل:

(و) بلا شرط (بقاء) فيجب فيما دون النصاب بشرط أن يبلغ صاعا وقل نصفه وفي الخضروات التي لا تبقى وهذا قول الإمام وهو الصحيح (٣)

كذا في الكتب الأخر (٤)

وقول الإمام قول المتون العترة عند الحنفية. (٥)

١- تحفة الفقهاء (١/٣٢٢)

٢- الفقه الإسلامي وأدلته (١٨٨٤، ١٨٨٥)

٣- النهر الفائق (١/٤٥٣)

٤- السلباب في شرح الكتاب (١/١٤٦)، الدر المنقذ (١/٣١٩)، تحفة الملوك (١/١٢٩)، ملتقى الأبحر (١/٣١٧).

حيث قدم قوله، الفقه الحنفى في ثوبه الجديد (١/٣٦٥، ٣٦٦)، الكافى في الفقه الحنفى (٢/٤٦١)

٥- المختار (١/١٢٠)، كنز الدقائق (٦٣)، الوقاية (١/٢٩٣)

[۴۳] اختلافی مسئلہ

وفی العسل العشر إذا أخذ من أرض العشر قل
أو كثر (عند أبي حنيفة) وقال أبو يوسف: لا شيء
فيه حتى تبلغ عشرة أزقاق، وقال محمد: خمسة
أفراق والفرق ستة وثلاثون رطلا بالعراقي.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده قال:

جاء هلال - أحد بني متعان - إلى رسول الله صلى الله عليه وسلم بعشور نحل له وكان سألته أن
يحمي واديا يقال له سلبة فحمي له رسول الله صلى الله عليه وسلم ذلك الوادي، فلما ولي عمر بن
الخطاب رضي الله عنه كتب سفيان بن وهب إلى عمر بن الخطاب يسأله عن ذلك فكتب عمر: إن
أدى إليك ما كان يؤدي إلى رسول الله صلى الله عليه وسلم من عشور نحلته فاحم له سلبته، وإلا فأنما
هو ذباب غيث يأكله من يشاء. (۱)

(۲) عن سليمان بن موسى عن أبي سياره المتعي قال قلت يا رسول الله

”إن لي نحلا“ قال أذ العشر قلت: ”يا رسول الله! أحماهالي فحماهالي“ (۲)

۱- سنن أبي داود (۵۰۳/۱) رقم (۱۶۰۰)، وكذا انظر له: السنن الكبرى (۱۲۶/۴)، رقم (۷۲۵۱)، معرفة السنن
والآثار (۴۷۴/۶)، رقم (۲۴۷۶) - قلت: سكت عنه أبو داود.

۲- سنن ابن ماجه (۵۸۴/۱)، رقم (۱۸۲۳)، مصنف ابن أبي شيبة (۳۷۳/۲)، رقم (۱۰۰۵۰)،

قال ابن الهمام في ”فتح القدير“ (۲۵۳/۲):

وكذا رواه الإمام أحمد وأبو داود الطيالسي وأبو يعلى الموصلي في مسانيدهم. قال البيهقي: هذا أصح ما روي في
وجوب العشر فيه وهو منقطع.

القول الصواب في مسائل الكتاب

(۳) عن أبي هريرة قال: كتب رسول الله صلى الله عليه وسلم إلى أهل اليمن أن يؤخذ من أهل العسل العشر (۱)

(۴) عن سعد بن أبي ذباب الدوسي، قال: أتيت النبي صلى الله عليه وسلم فأسلمت، وقلت: يا رسول الله! اجعل لقومي ما أسلموا عليه ففعل واستعملني عليهم واستعملني أبو بكر بعد النبي صلى الله عليه وسلم، واستعملني عمر بعد أبي بكر، فلما قدم على قومه، قال: يا قوم! أدوا زكاة العسل فإنه لا خير في مال لا يؤدى زكوته، قالوا: كم ترى؟ قلت: العشر، فأخذت منهم العشر، فأتيت به عمر رضى الله عنه فباعه وجعله في صدقات المسلمين. (۲)

ف: مذکورہ بالا احادیث و آثار میں شہد میں سے مطلق عشر دینے کا بیان ہے کسی نصاب کی قید نہیں ہے لہذا جتنا بھی شہد حاصل ہو اس میں سے عشر ادا کیا جائے گا۔

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال التمر تاشی والحصكفى:

(يجب) العشر (فى عسل) وإن قل (ارض غير الخراج) ولو غير عشرية (و كذا) يجب العشر (فى ثمرة جبل أو مفازة إن حماه الإمام) لأنه مال مقصود (و) تجب فى (مسقى سماء) أى مطر (وسيح) كنهر (بلا شرط نصاب) راجع للكل ۱۰

وقال ابن عابدين:

-- قال الترمذی: سألت محمد بن إسماعيل عن هذا الحديث فقال: حديث مرسل. سليمان بن موسى لم يدرك أحدا من أصحاب رسول الله - صلى الله عليه وسلم - وليس فى زكاة العسل شىء يصح. انتهى

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

ومرسل مثله مقبول عندنا، وسليمان بن موسى هذا، من التابعين ولو من صغارهم. وروى له أصحاب الستة إلا البخارى. وروايته عند ابن ماجه القزويني مرسل كما قاله المزني فى "التهذيب" أيضا. قال ابن حجر عنه فى "التقريب": صدوق فقيه فى حديثه بعض لين وخولط قبل موته بقليل. وعده الذهبي موثقاً، حيث ذكره فى "من تكلم فيه وهو موثق" (۹۴/۱) برقم (۱۴۸)

۱- مصنف عبدالرزاق (۶۳/۴)، رقم (۶۹۷۲)

۲- نصب الرأية (۴۰۶/۲)، المعجم الكبير (۴۳/۶)، رقم (۵۴۶۵)، مصنف ابن أبي شيبة (۳۷۳/۲)، رقم (۱۰۰۵۳)

فيه منير بن عبدالله وهو ضعيف. كما ذكر الهيثمى فى "المجمع" (۱۰۷/۳) والعسقلاني فى "التلخيص" (۳۷۱/۲)

وغيرهما. وقد ذكرته للاعتبار.

قوله (بلا شرط نصاب) هذا قول الإمام وهو الصحيح: (١)

قال سراج الدين ابن نجيم:

(يجب في غسل ارض العشر ومسقى سماء وسيح بلا شرط نصاب وبقاء)

ويجب العشر في غسل ارض العشر الموجود فيها لما أخرجه عبدالرزاق: "انه عليه الصلاة والسلام كتب إلى اهل اليمن ان يؤخذ من اهل العسل العشور"

قوله (بلا شرط نصاب) راجع إلى الكل - إلى أن قال - هذا قول الإمام وهو الصحيح (٢)

قال قاسم ابن قطلوبغا:

قوله (وفي العسل العشر إذا أخذ من أرض العشر قل أو كثر): رجح قوله (أى قول أبي حنيفة)

ودليله المصنفون واعتمده النسفى وبرهان الشريعة (٣)

في الهندية: •

ويجب العشر في العسل إذا كان في ارض العشر (٤)

قال الزيلعى:

يجب العشر في غسل وجد في أرض العشر ولا يشترط فيه نصاب - وقال في آخر دلائل

أبي حنيفة -: كل ذلك بلا فصل بين القليل والكثير ولأن السبب

هى الأرض النامية مؤنة لها فوجب اعتباره قل أو كثر كالخراج - ثم أيد قول أبي حنيفة مجيباً عن

دلائلهم، فقال -: وتأويل ما روي زكاة التجارة الخ (٥) (فهذا كله ترجيح لقول الإمام)

كذا فى الكتب الأخر (٦)

إنما قول الإمام قول المتون (٧)

١ - ردالمحتار (٣/٣١٣)

٢ - النهر الفائق (١/٤٥٣)

٣ - الترجيح والتصحيح (١٢٦)

٤ - الهندية (١/١٨٦)

٥ - تبين الحقائق (١/٢٩١، ٢٩٢)

٦ - الفتاوى الخانية (١/٢٧٦)، خلاصة الفتاوى (١/٢٤٧)، الباب في شرح الكتاب (١/١٤٧)، ملتقى الأبحر

(١/٣١٩)، حيث قدم قول الإمام

٧ - المختار (١/١٢١)، كنز الدقائق (٦٣)، الوقاية (١/٢٩٣)

باب من يجوز دفع الصدقة إليه ومن لا يجوز

[۳۴] اختلافی مسئلہ

ولا تدفع المرأة (أى زكاة ما لها) إلى زوجها عند
أبي حنيفة رحمه الله تعالى وقالوا: تدفع إليه.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن ابن عباس قال:

”لا بأس أن تجعل زكاتك في ذوى قرابتك ما لم يكونوا في عيالك“ (۱)

بیوی چونکہ اپنے شوہر کی کفالت میں ہونے کی وجہ سے اس کے عیال میں شمار ہوتی ہے اس لیے بیوی کا اپنے شوہر کو
زکوٰۃ دینا گویا اپنے ہی کفیل کو دے کر دوبارہ اپنے اوپر خرچ کرنا ہے جو کہ درست نہیں ہے۔

(۲) عام طور پر زوجین میں چونکہ منافع المالاک متصل و مشترک ہوتے ہیں جس کی بناء پر تملیک (جو ادائیگی زکوٰۃ میں شرط
ہے) مکمل طور پر متحقق نہیں ہو پاتی اس لیے ان کا باہمی تبادلہ زکوٰۃ بھی درست نہیں۔

ان میں اتصال و اشتراک منافع کی دلیل مندرجہ ذیل آیت سے مستنبط ہے:

﴿ووجدك عائلاً فأغنى﴾ - أى بمال خديجة رضى الله عنها (۲)۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال شيخ الإسلام المرغيناني:

۱۔ مصنف ابن أبي شيبة (۴۱۲/۲) رقم (۱۰۵۳۱)، مصنف عبدالرزاق (۱۱۲/۴)، رقم (۷۱۶۴)، الا أنه ذكرها
بالفاظ أخرى وهى: ”عن إبراهيم بن أبي حفصة قال: قلت: لسعيد بن جبير: أعطى الخالة من الزكاة؟ قال: نعم، ما لم
تعلق عليها بابا يعنى ما لم تكن في عيالك“.

۲۔ تفسير القرطبي (۹۹/۲۰)، تفسير البغوى (۴۵۶/۸)، تفسير الآلوسى (۱۳/۳۳)، تفسير فتح القدیر (۵/
۵۵۹)، زادالمسیر (۱۶۹/۶)، تفسير النسفى (۳۹/۴)، تنسير أبى السعود (۲۸/۷)، بحر العلوم للسمرقندى (۴/
۴۱۵)، تفسير اللباب لابن عادل (۳۸۲/۱۶)، البحر المديد (۷۹/۷)، الوجيز للواحدى (۱۲۱۱/۱)، ==

ولا تدفع المرأة (زكاة مالها) إلى زوجها عند أبي حنيفة لما ذكرنا (من الاشتراك في المنافع عادة) وقالوا: تدفع إليه لقوله عليه السلام: "لِكِ أَجْرَانِ: أَجْرُ الصَّدَقَةِ وَأَجْرُ الصَّلَةِ" قاله لامرأة ابن مسعود وقد سأله عن التصديق عليه، قلنا: هو محمول على النافله^(١). هذا هو الترجيح لقول الإمام كما ذكره العلامة قاسم بن قطلوبغا في تصحيحه على القدوري^(٢)

في الهندية:

ولا تدفع المرأة إلى زوجها عند أبي حنيفة^(٣) (ولم يذكر قولهما فالاقتصار على قول الإمام

ترجيح له حسب الأصول)

قال الحلبي:

وكذا لا تدفع إلى زوجها خلافا لهما^(٤) (فالقول المقدم فيه راجح كما عرف من صنيعه في

المختار ومرغير مرة)

كذافي الكتب الأخر، حيث مال مؤلفوها إلى اختيار قول الإمام رحمه الله تعالى^(٥)

قول الإمام قول المتون وهذا ترجيح له أيضا كما لا يخفى وقد تقدم بيانه^(٦).

== تفسير القشيري (٨/ ٨٦)، أيسر التفاسير للجزائري (٤/ ٤٠٩)، معالم التنزيل (٨/ ١٥٧)

* ٣- مستفاد مما يلي: الفقه الحنفى وأدلته (١/ ٣٤٩)، فتح القدير (٢/ ٣٧٥)، الجوهرة النيرة (١/ ٣١٥)، الباب في

شرح الكتاب (١/ ١٤٩)

١- الهداية (١/ ٢٢٣)

٢- (١٢٧)

٣- الهندية (١/ ١٨٩)

٤- ملتقى الأبحر (١/ ٣٣١)

٥- البحر الرائق (٢/ ٤٢٥)، مجمع الأنهر (١/ ٣٣٢)، الاختيار لتعليل المختار (١/ ١٢٨)، خزانة الفقه (٧٣)، الباب

في شرح الكتاب (١/ ١٥٠)، شرح النقاية (١/ ٣٨٩)

٦- كنز الدقائق (٦٤)، الوقاية (١/ ٢٩٨)، تنوير الأبصار (٣/ ٣٤٥)، غرر الأحكام (٢/ ٤٠٠)، النقاية (١/ ٣٨٩)،

مجمع البحرين (١٩٧)

[۳۵] اختلافی مسئلہ

قال ابو حنیفۃؒ ومحمدؒ - رحمہما اللہ تعالیٰ - : إذا دفع الزکاة إلى رجل یظنہ فقیر اثم بان أنه غنی أو هاشمی أو کافر أو دفع فی ظلمة إلى فقیر ثم بان أنه أبوه أو ابنه فلا إعادة علیه، وقال ابو یوسفؒ - رحمه الله - : علیه الإعادة.

مفتی بہ قول:

فتویٰ طرفین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) قال (معن بن یزید): بایعت رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم أنا وأبی وجدی وخطب علی فانکحنی وخاصمته إلیه، وكان أبی یزید أخرج دنائیر یتصدق بها فوضعها عند رجل فی المسجد فجنت فأخذتها فأتیته بها فقال: واللہ ما إیاک أردت فخاصمته إلی رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم فقال: "لک مانویت یا یزید ولک ما أخذت یا معن" (۱)

حدیث بالا سے معلوم ہوا کہ دینے والے کی نیت کا اعتبار ہے اگر اس نے اپنے قصد و خیال سے کسی فقیر کو دی تو اس کی طرف سے یہ کفایت کر جائے گی۔

(۲) عن أبی ہریرۃ أن رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم قال:

"قال رجل: لأتصدقن بصدقة فخرج بصدقة فوضعها فی ید سارق فأصبحوا یتحدثون تُصدق علی سارق، فقال: اللهم لک الحمد لأتصدقن بصدقة فخرج بصدقة فوضعها فی ید زانیة، فأصبحوا یتحدثون تُصدق الیلة علی زانیة فقال: اللهم لک الحمد علی زانیة لأتصدقن بصدقة فخرج بصدقة فوضعها فی ید غنی فأصبحوا یتحدثون تُصدق علی غنی، فقال: اللهم لک الحمد علی سارق وعلی

۱۔ صحیح البخاری (۳/ ۴۳۹)، رقم (۱۴۲۲)، وكذا انظر له: مسند أحمد (۳/ ۴۷۰)، رقم (۱۵۸۹۸)، السنن الکبری (۷/ ۳۴)، رقم (۱۳۰۳۲)، المعجم الکبیر (۱۹/ ۴۴۱)، رقم (۱۶۷۴۰)، سنن الدارمی (۱/ ۴۷۱)، رقم (۱۶۳۸)، شرح مشکل الآثار (۱۱/ ۱۲۸)

القول الصواب في مسائل الكتاب

زانية وعلى غنى فأتى (أى رأى في المنام) (١) فقيل له:

أما صدقتك على سارق فلعله ان يستعف عن سرقة وأما الزانية فلعلها أن تستعف عن زناها وأما الغنى فلعله أن يعتبر. فينفق مما أعطاه الله عز وجل (٢)

حدیث مذکور اس امر کی بین دلیل ہے کہ مصدق و مزی نے اگر صدق نیت سے اگر کسی شخص کو مستحق زکوٰۃ سمجھ کر صدقہ و زکوٰۃ دے دی تو یہ عند اللہ مقبول ہوگی جس سے فریضہ اداء ساقط ہو جائے گا۔ (٣)

(٣) عن الحسن في الرجل يعطى زكوة إلى فقير ثم يتبين له أنه غني قال: أجزى عنه. (٤)

(٤) قوله تعالى ﴿لَا يَكْلِفُ اللَّهُ نَفْسًا إِلَّا وُسْعَهَا﴾ (٥)

آیت مذکورہ کے مطابق اس نے اپنی کوشش اور تحری کی بناء پر اس کو مصرف سمجھ کر زکوٰۃ دے دی لہذا زکوٰۃ ادا ہوگئی کیونکہ ایسے امور میں انسان اپنی بساط کے بقدر اپنے اجتہاد و کوشش کا ہی مکلف ہوتا ہے کما فی التحری عند اشتباه القبلۃ۔ (٦)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال الحلبي:

ولو دفع إلى من ظنه مصرفاً فإن أنه غني أو هاشمي أو كافر أو أبوه أو ابنه أجزاء خلافاً لأبي يوسف (٤) فالقول المقدم فيه راجح كما هو المعروف من دأبه في المختار على ما قال الشامي في شرح العقود في الهندية: ●

إذا شك وتحريّ فوق في أكبر رأيه أنه محل الصدقة فدفع إليه وأما إذا ظهر أنه غني أو هاشمي أو كافر أو مولى الهاشمي أو الوالدان أو المولودون أو الزوج أو الزوجة فإنه يجوز وتسقط عنه

١- عمدة القارى (٤١٢/٨)، كذا في فتح الملهم (٥١/٣)، فتح البارى (١٨/٥)، شرح البخارى لابن بطال (٤٦٩/٥)

٢- صحيح البخارى (١٩١/١) رقم (١٤٢١)، وكذا انظر له: صحيح مسلم (٣٢٩/١) رقم (١٠٢٢)، سنن النسائي

(٣٤٨/١) رقم (٢٥٢٣)، السنن الكبرى (٣٤/٧) رقم (١٣٠٣١)، مسند أحمد (٣٢٢/٢) رقم (٨٢٦٥)

٣- عمدة القارى (٤١٣/٨)

٤- مصنف ابن أبي شيبة (٤١٣/٢)

٥- سورة البقرة (٢٨٦)

٦- انظر له: الفقه الحنفى وأدلته (٣٥٢/١)، الهداية (٢٢٤/١)، الطحطاوى على المراقى (٧٢١)، الباب في الجمع

بين السنة والكتاب (٤٠٣/١)، حاشية السعدى الحلبي على العناية (٢٨٢/١) ٢

٧- ملتقى الأبحر (٣٣٢/١)

الزكاة في قول أبي حنيفة ومحمد^(١) (ولم يذكر قول أبي يوسف فالاقتصار على قولهما دلالة على بيان المختار)

٣ قال الزحيلي:

قال الحنفية: إذا دفع الزكاة لإنسان ثم بان أنه غني أو ذمي أو أنه أبوه أو ابنه أو امرأته أو هاشمي لا يعيد الدفع؛ لأنه أتى بما في وسعه أي أتى بالتملك الذي هو ركن الأداء على قدر وسعه اذ ليس مكلفا بأكثر من التحري والبحث^(٢) (فقال الشيخ الزحيلي: "قال الحنفية" ولم يذكر أي خلاف فيها مع تحقيقه في موضعه فالمعنى أنه هو المذهب المعمول به عند الحنفية كما هو واضح)

٤ قال الشرنبلالي:

لو دفع بتحرل من ظنه مصرفاً، فظهر بخلافه أجزاءه إلا أن يكون عبده أو مكاتبه قال الطحطاوي: قوله (أجزاءه) لأنه أتى بما في وسعه والزكاة حق الله تعالى والمعتبر فيه الوسع وقوله (إلا أن يكون عبده أو مكاتبه) وقيد بما ذكره لأنه لو ظهر غناه أو كونه ذمياً أو أنه أبوه أو ابنه أو امرأته أو هاشمي أجزاءه. (٣)

٥ كذا في الكتب الأخر (٤)

٦ قول الطرفين قول المتون (وإنها قد صنف لبيان المذهب) (٥)

١- الهندية (١/ ١٨٩، ١٩٠)

٢- الفقه الإسلامي وأدلته (١٩٦٦)

٣- الطحطاوي على المراقي (٧٢١)

٤- الدر المختار (٣/ ٣٥٣، ٣٥٤) تحفة الملوك (١/ ١٣١)

٥- المختار (١/ ١٣٠)، كنز الدقائق (٦٥)، غرر الأحكام (٢/ ٤٠٩)، النقاية (١/ ٣٩٣)

بَابُ صَدَقَةِ الْفِطْرِ

[٣٦] اِخْتِلَافٌ فِي مَسْئَلِهِ

الصاع عند أبي حنيفة ومحمد - رحمهما الله - ثمانية أرطال بالعراقي وقال أبو يوسف: خمسة أرطال وثلاث رطل.

مفتي به قول:

فتوى طرفین کے قول پر ہے۔

قول مفتي به كما متدل:

- (١) عن موسى الجهني قال: أتى مجاهد بقدر حرزته ثمانية أرطال، فقال: حدثتني عائشة رضي الله عنها: أن رسول الله صلى الله عليه وسلم كان يغتسل بمثل هذا. (١)
- (٢) عن الحجاج بن أرطاة عن الحكم عن إبراهيم قال: كان صاع النبي عليه السلام ثمانية أرطال ومده رطلين. (٢)

١ - سنن النسائي (١٢٧/١) رقم (٢٢٦)

قال ابن الترمذي في "الجمهر النقي" (١٩٣/١): وهذا سند جيد

وإسناده حسن على قول ابن الملقن في "البدر المنير" (٥٩٧/٢)

٢ - قال الزيلعي في "نصب الراية" (٣٠٦/٢): رواه أبو عبيد القاسم بن سلام في "كتاب الأموال"

قال شيخنا في "الإعلاء" (١٠٨:٩):

قال المؤلف: في الدراية: وهذا مرسل وفيه الخجاج بن أرطاة. والجواب عنه أن الإرسال غير مضر عندنا وعند الجمهور المتقدمين وتوثيق الحجاج قد مر عن البعض في كتاب الصلاة والاختلاف غير مضر. انتهى

الفائدة:

وفي "طرح الشريب" (٥٩/٢):

روى أبو داود من حديث أنس "كان النبي صلى الله عليه وسلم يتوضأ بإناء يسع رطلين ويغتسل بالصاع" فاستدل بهذه الرواية مع حديثه في الصحيح أنه كان يتوضأ بالمد ويغتسل بالصاع أن الصاع ثمانية أرطال لاتفاقهم على أنه أربعة أمداد

(۳) (أ) عن موسى بن طلحة قال: الحجاجي صاع عمر بن الخطاب (۱)
(ب) عن إبراهيم قال غيرنا صاع عمر فوجدناه حجاجيا والحجاجي عندهم ثمانية أرتال
بالبغدادی. (۲)

(۴) قال (یحیی): سمعت حنشا يقول: "صاع عمر ثمانية أرتال" (۳)
ظاہرات ہے کہ حضور صلی اللہ علیہ وسلم کا صاع بھی اسی مقدار کا تھا کیونکہ حضرت عمرؓ ہر چیز میں ان کی اتباع کو لازم
گردانتے تھے اور اس کے خلاف نہیں کرتے تھے۔ (۴)

قول مفتی بہ کی تخریج:

۱ قال العلامة قاسم بن قطلوبغا:
قوله (الصاع عند أبي حنيفة و محمد ثمانية أرتال بالعراقي وقال أبو يوسف: خمسة أرتال
وثلث رطل) قال الإسيجاني: الصحيح قول أبي حنيفة و محمد رحمهما الله تعالى. (۵)
قال الحلبي:

۲ والصاع ما يسع ثمانية أرتال بالعراقي من نحو عدس او مج وعند أبي يوسف خمسة أرتال
وثلث رطل (۶) (فالقول المقدم فيه هو الراجح على ما مر في المسألة السابقة من ذكره بالوضوح)
في الهندية:

۳ والصاع ثمانية أرتال بالبغدادی والرطل البغدادی عشرون أستاراً، والأستار أربعة مثاقيل
ونصف مثقال. (۷)
قال ابن العلاء الهندي:

۴ والصاع الذي تقدر الحنطة بنصفه والتمر والشعير بكله، قال الطحاوي: ثمانية أرتال مما
يستوى كيله وزنه. (۸)

۲۰۱۔ شرح معانی الآثار (۱/۳۵۳)، (و ذکر صاحبہ روایات متعدده فی هذا المعنی فیہ)

وإسناده صحيح كما قال الكشميري في "العرف الشدي" (۱/۸۵)

۳۔ مصنف ابن أبي شيبة (۲/۴۲۲)، رقم (۱۰۶۴۳)، كتاب الأموال (۵۱۸)

۴۔ الكفاية الملحقه بالفتح (۲/۸۰)

۵۔ الترجيح والتصحيح (۱۳۰)

۶۔ ملتقى الأبحر (۱/۳۳۸)

۷۔ الهندية (۱/۱۹۲)

۱۔ التاتار خانية (۲/۳۱۸)

قال الكاساني:

والصاع ثمانية أرطال بالعراقي عند أبي حنيفة ومحمد وعند أبي يوسف: خمسة أرطال وثلث رطل بالعراقي - ثم بعد إيراد دلائلهم رجح دلائلهم مع الجواب عن أدلة أبي يوسف بأقواله الآتية: - وهذا نص، ولأن هذا صاع عمر. ونقل أهل المدينة لم يصح، لأن مالكاً من فقهاءهم يقول: صاع المدينة ثبت بتحرى عبد الملك بن مروان فلم يصح النقل وقد ثبت أن صاع عمر ثمانية أرطال فالعمل بصاع عمر أولى من العمل بصاع عبد الملك. (١)

قال الزيلعي:

قال رحمه الله (وهو ثمانية أرطال): أي الصاع ثمانية أرطال بالبغدادى وهذا عند أبي حنيفة ومحمد وهو مذهب أهل العراق، وقال أبو يوسف: خمسة أرطال وثلث وهو مذهب أهل الحجاز لقوله عليه الصلاة والسلام: "صاعنا أصغر الصيعان" وخمسة أرطال وثلث أصغر من الثمانية. وروى أن أبا يوسف لما حج سأل أهل المدينة عن الصاع فقالوا خمسة أرطال وثلث وجاء جماعة كل واحد معه صاعه فقال كل واحد أخبرني أبي أنه صاع النبي صلى الله عليه وسلم وقال آخر أخبرني أخى أنه صاعه عليه الصلاة والسلام فرجع أبو يوسف عن مذهبه؛ ولنا ما رواه صاحب الإمام عن انس: كان رسول الله صلى الله عليه وسلم يتوضأ بمد رطلين ويغتسل بالصاع ثمانية أرطال وعن عائشة قالت: جرت السنة من رسول الله صلى الله عليه وسلم في الغسل من الجنابة أنه صاع والصاع ثمانية أرطال وهو المسطى بالحجاجي وكان يفتخر به على أهل العراق ويقول: ألم أخرج لكم صاع رسول الله صلى الله عليه وسلم وهو مشهور - وبعد أن ذكر دلائلهم (أي أبي حنيفة ومحمد) رد دلائل أبي يوسف ترجيحاً لمذهبهم وقال: - وما رواه ليس فيه دلالة على ما قال وإنما يثبت أنه أصغر وجاز أن يكون ثمانية أرطال أصغر الصيعان بل هو الظاهر لأنهم كانوا يستعملون الهاشمي وهو أكبر من الحجاجي والجماعة الذين لقيهم أبو يوسف لا يقرمون بهم حجة لكونهم مجهولين نقلوا عن مجهولين مثلهم. (٢)

كذا في الكتب الأخر (٣)

قد مشى أصحاب المتون المعتمدة على قول الطرفين (٣)

١ - بدائع الصنائع (٢/ ٢٠٥، ٢٠٤)

٢ - تبين الحقائق (١/ ٣٠٩، ٣١٠)

٣ - خلاصة الفتاوى (١/ ٢٧٥)، الباب في شرح الكتاب (١/ ١٥٣)، تحفة الفقهاء (١/ ٣٣٨)

٤ - المختار (١/ ١٣٢)، كنز الدقائق (٦٦)، الوقايه (١/ ٣٠٠)، وكذا في نور الايضاح (١٦٢)

كتاب الصوم

[۴۷] مسئلہ

إن لم ينو حتى أصبح أجزأته النية ما بينه وبين الزوال

مفتی بہ قول:

صورت مذکورہ میں اگر رات سے نیت نہیں کی تو اب نصف النہار شرعی سے قبل نیت کرنا ضروری ہے جس کا وقت زوال سے پہلے ہوتا ہے۔

ف: نصف النہار شرعی: صبح صادق سے غروب آفتاب تک کل وقت کے نصف کو ”نصف النہار شرعی“ کہا جاتا ہے۔ (۱)
زوال: طلوع آفتاب سے غروب آفتاب تک کل وقت کے نصف کو ”وقت زوال“ یا ”نصف النہار عرفی“ کہا جاتا ہے۔ (۲)

قول مفتی بہ کا مستدل:

صورت مذکورہ میں نیت صوم کے بارے میں قاعدہ یہ ہے کہ دن کے اکثر حصے میں نیت پائی جائے جبکہ ادائے صوم کا وقت طلوع فجر سے غروب شمس تک ہوتا ہے لہذا اس کے نصف (یعنی نصف النہار شرعی نہ کہ ساعت زوال) سے قبل اگر نیت کر لی گئی تو دن کے اکثر حصے میں وجوہ نیت کا تحقق ہو کر روزہ درست ہو جائے گا۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال شيخ الإسلام المرغيناني:

ثم قال في المختصر (أى مختصر القدوري^(۴)): ما بينه وبين الزوال، وفي الجامع الصغير: قبل

۱۔ جامع الرموز (۱/۳۴۸)، ردالمحتار (۳/۳۹۳)، البناية للنعيني (۴/۲۵۴)، الموسوعة الفقهية (۲۸/۲۴) و (۸۸/۲۸)

۲۔ الكفاية (۲/۸۳)

۳۔ انظر له: فتح القدير (۲/۳۱۲)، الكفاية (۲/۸۳)، الجوهرية النيرة (۱/۳۲۹)

۴۔ العناية على هامش الفتح (۲/۳۱۱)

نصف النهار وهو الأصح (١)

٢ قال التمرتاشي والحصكفي:

فيصبح أداء صوم رمضان والنذر المعين والنفل بنية من الليل إلى الضحوة الكبرى لا بعدها ولا عندها اعتباراً لأكثر اليوم.

قال ابن عابدين:

قوله (إلى الضحوة الكبرى) المراد بها نصف النهار الشرعي، والنهار الشرعي من استطارة الضوء في أفق المشرق إلى غروب الشمس - إلى أن قال - وعزاه في المحيط إلى السرخسي وهو الصحيح كما في الكافي والتبيين. (٢)

٣ في الهندية:

جاز صوم رمضان والنذر المعين والنفل بنية ذلك اليوم أو بنية مطلق الصوم أو بنية النفل من الليل إلى ما قبل نصف النهار وهو المذكور في الجامع الصغير وذكر القدوري: ما بينه وبين الزوال، والصحيح الأول. (٣)

٤ قال ابن العلاء الهندي:

قال أصحابنا: إذا صام رمضان بنية قبل الزوال جاز - هكذا وقع في بعض النسخ، وفي بعضها، إذا صام رمضان بنية قبل انتصاف النهار جاز، وفي الفتاوى العتابية: وهو الأصح.

وفي "السفناقي": والمراد من انتصاف النهار قبل الضحوة الكبرى لأن النهار في حق الصوم من طلوع الفجر فنصف النهار من ذلك الوقت وقت الضحوة الكبرى وكذلك الصوم المنذور في وقت بعينه يجوز بنية ما قبل انتصاف النهار (٤)

٥ قال السرخسي:

فأما النية بعد طلوع الفجر لصوم رمضان تجوز في قول علماء نأرحمهم الله تعالى. وعلى قول الشافعي رحمه الله تعالى لا تجوز وفي الكتاب لفظان: أحدهما: إذا نوى قبل الزوال.

١ - الهداية (١/ ٢٣٠)

٢ - ردالمحتار (٣/ ٣٩٣)

٣ - الهندية (١/ ١٩٥)

٤ - التاتارخانية (٢/ ٢٧٠)

والثاني: إذا نوى قبل انتصاف النهار وهو الأصح.

فالشرط عندنا وجود النية في أكثر وقت الأداء ليقام مقام الكل. وإذا نوى قبل الزوال لم يوجد هذا المعنى؛ لأن ساعة الزوال نصف النهار من طلوع الشمس ووقت أداء الصوم من طلوع الفجر. (١)
كذا في الكتب الأخر (٢)

[٣٨] مسـئـله

فإن لم يكن في السماء علة لم تقبل الشهادة
حتى يراه جمع كثير يقع العلم بنجرهم.

قول مختار ومعمول به:

ہمارے متون اربعہ میں اس مسئلہ کے اندر قول بالا (ای رؤیة جمع كثير) کو ہی اختیار کیا گیا ہے (٣) نیز قدیم کتب فقہ و فتاویٰ میں بھی عموماً یہی قول، قول راجح کے طور پر مذکور ہے۔ (٤)
مگر متاخرین فقہائے حنفیہ (جیسے علامہ شامی وابن نجیم وغیرہ) رحمہم اللہ تعالیٰ کے نزدیک موجودہ دور میں یہ قول قابل عمل اور مختار ہے کہ ”اس صورت میں بھی شہادۃ رجلین اور عل و امرأتین کافی ہے“ اس کے لئے ”جمع كثير“ کا ہونا ضروری نہیں ہے اور ایک روایت میں (٥) یہ قول خود امام صاحب رحمہ اللہ تعالیٰ سے مروی بھی ہے (چنانچہ اس روایت کے موافق

١۔ المبسوط (٣/٥٨)

٢۔ النفقہ الإسلامی وأدلته (١٦٧٢)، تبیین الحقائق (١/٣١٥)، الحاشیة علی تبیین الحقائق للشلبی (١/٣١٥)، کتاب الفقہ علی المذاهب الأربعة (١/٤٧٧)، الہدایة (١/٢٣٠)، منحة الخالق (٢/٤٥٥)

٣۔ فلا حظ له: المختار للموصلی (١/١٣٨)، لکتر للسنفی (٦٧)، لوقایة للمحبوبی (١/٣٠٩)، للمجمع لابن الساعاتی (٢٠٥)

٤۔ انظر له: المبسوط للسرخسی (٣/٢٥٤، ٢٥٥)، فتاویٰ قاضی خان (١/١٩٦)، الاختیار لتعلیل المختار (١/١٣٨)، مراقی الفلاح (٦٥٤)، الفتاویٰ البزازیة (٢/٩٤)، ملتقى الأبحر (١/٣٤٩)، فتح باب العناية (١/٤١١)، فتاویٰ السغدی (٢/٧٨٠)

٥۔ وہی روایۃ الحسن بن زیاد عنه؛ کما فی: المبسوط للسرخسی (٣/٢٥٤)، الفتاویٰ الولوالجیہ (١/٢٣٧)، المحيط البرہانی (٢/٦٢٩)، الفتاویٰ التاترخانیہ (٢/٢٦٥)، ملتقى الأبحر (١/٣٥٠)، بدایة المجتہد لابن رشد (١/٢٨٦)، الاختیار لتعلیل المختار (١/١٣٨)، النقایة (١/٤١١)

فتویٰ اب بھی امام صاحب کے قول پر ہے۔

متدله:

(۱) عن الحسين بن الحارث الجذلي جديلة قيس أن أمير مكة قال: عهد إلينا رسول الله صلى الله عليه وسلم أن ننسك للرؤية فإن لم نره وشهد شاهدا عدل نسكنا بشهادتهما. (۱)

اس سے معلوم ہوا کہ رؤیت ہلال کے لئے دو عادل آدمیوں کی شہادت کافی ہے (۲)

(۲) عن عبدالرحمن بن زيد بن الخطاب:

أنه خطب الناس في اليوم الذي يشك فيه فقال: ألا إني جالست أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم وسألتهم وأنهم حدثوني أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال: "صوموا لرؤيته وأفطروا لرؤيته وانسكوا لها فإن غم عليكم فامضوا ثلاثين يوما وإن شهد شاهدان فصوموا وأفطروا" (۳) وفي رواية: "فإن شهد ذوا عدل فصوموا" (۴)

حدیث بالا میں موضع الاستدل "وإن شهد شاهدان فصوموا" ہے کہ یہ مطلقاً رؤیت ہلال رمضان کے بارے میں وارد ہوا ہے (کیونکہ اس کا ربط حدیث کے ابتدائی جملے "صوموا لرؤيته" سے ہے) (۵)

(۳) قوله تعالى:

۱۔ سنن الدارقطني (۱۶۷/۲) وإسناده متصل صحيح كفاً:

التلخيص الحبير للعسقلاني (۴۰۵/۲)، رقم (۸۷۶)، نيل الأوطار (۲۶۱/۴)، البدر المنير (۶۴۴/۵)، تحفة الأحوذی (۳۰۴/۳)، عون المعبود (۳۳۳/۶)، المحرر في الحديث (۳۶۴/۱)، رقم (۶۱۱)،

سنن أبي داود (۲۷۳/۲) رقم (۲۳۴۰)، معرفة السنن والآثار للبيهقي (۱۶۷/۷) رقم (۲۶۵۵)، السنن

الكبرى (۲۴۷/۴) رقم (۸۴۴۴)، معرفة الصحابة للأصبهاني (۱۲۵/۶) رقم (۱۹۰۰)

۲۔ مستفاد من: الموسوعة الفقهية (۱۴۱/۲۳)، مراعاة المفاتيح (۴۵۰/۶)، المجموع (۲۷۵/۶)

۳۔ سنن النسائي (۶۹/۲)، رقم (۲۴۲۶)

۴۔ سنن الدارقطني (۱۶۷/۲)، ولكن في إسناده "حجاج" وهو "حجاج بن أرتاة" وهذا الحجاج قد تكلم فيه والكلام

فيه لا يضرنا اذ رواه النسائي بإسناد ليس فيه ذكره وإسناده صحيح كامر، انظر له تنقيح تحقيق أحاديث التعليق ۲: ۲۹۸

والبدر المنير لابن الملقن ۵: ۶۴۴

۵۔ مستفاد مما يليك (بتسهيل):

المغني (۹۶/۳)، بداية المجتهد (۲۸۷/۱)، مراعاة المفاتيح (۴۵۰/۶)

﴿واستشهدوا شهيدين من رجالكم فإن لم يكونا رجلين فرجل وامرأتان ممن ترضون

من الشهداء﴾ (۱)

مذکورہ آیت اگرچہ حقوق العباد اور معاملات کے بارے میں ہے تاہم دیگر حقوق کی طرح یہاں بھی مذکورہ بالا انصاب شہادت کافی ہے (۲)

یہ استدلال از روئے قیاس (ای تشبیہ ذلک بالشہادۃ فی سائر الحقوق) ہے (۳)

(۴) چونکہ یہ ”شہادت علی رویۃ الہلال“ ہے تو یہ ”شہادت علی رویۃ ہلال شوال“ کے مشابہ ہوگئی کہ دونوں نفس رؤیت ہلال پر متفق ہیں لہذا جس طرح ہلال شوال میں دو آدمیوں کی گواہی کافی ہے۔ کما جاء فی حدیث الأعرابیین (۴)۔ اسی طرح یہاں بھی اکتفاء علی شہادۃ العدلین درست ہے۔ (۵)

قول مفتی بہ کی تخریج:

❶ قال التمر تاشی والحصکفی:

وقبل بلاعلة جمع عظیم يقع العلم بخبرهم وهو مفوض إلى رأى الإمام من غير تقدير بعدد على المذهب وعن الإمام أنه يكتفى بشاهدين واختاره في البحر. قال الشامي:

قوله (واختاره في البحر) حيث قال: وينبغي العمل على هذه الرواية في زماننا ۱۔ وأقره في

۱۔ البقرة (۲۸۲)

۲۔ الاختيار لتعليل المختار (۱/۱۳۸)، دررالحکام شرح غررالأحكام (۲/۴۵۳)، المسبوط للمسرحسى (۳/۲۵۵)

۳۔ بداية المجتهد (۱/۲۸۷)

۴۔ وهو عن ربعي بن حراش عن رجل من أصحاب النبي صلى الله عليه وسلم قال:

اختلف الناس في آخر يوم من رمضان ففهم أعرابيان فشهدا عند رسول الله صلى الله عليه وسلم بالله لأهلاً الهلال أمس عشية، فأمر رسول الله صلى الله عليه وسلم الناس أن يفطروا.

رواه ابو داؤد في سننه (۲/۲۷۳)، رقم (۲۳۴۱) بإسناد رواه ثقات، وقال الشوكاني في ”النبيل“ ۴: ۲۶۰ و ”السييل“ ۱: ۲۸۰ فيه: رجاله رجال الصحيح.

وكذا رواه الدارقطني في سننه بإسناده (۲/۱۶۹) وقال: هذا إسناد حسن ثابت، وكذا في السنن الصغير للبيهقي (۳/

۲۴۴)، رقم (۱۰۵۴)، السنن الكبرى للبيهقي (۴/۲۵۰)، رقم (۸۴۵۸)، المعجم الكبير للطبراني (۱۷/۲۳۸)، رقم

(۱۴۳۵۰)، مسند أحمد بن حنبل (۴/۳۱۴)، رقم (۱۸۸۴۴)، مصنف عبد الرزاق (۴/۱۶۴)، رقم (۷۳۳۵)

۵۔ المغنى (۳/۹۶)

”النهر“ و ”المنح“ ونازعه محشيه ”الرملي“ بأن ظاهر المذهب اشتراط الجمع العظيم، فيتعين العمل به لغلبة الفسق والافتراء على الشهر. الخ

أقول (القائل هو الشامي):

أنت خبير بأن كثير من الأحكام تغيرت لتغير الأزمان، ولو اشترط في زماننا الجَم العظيم لزم أن لا يصوم الناس إلا بعد ليلتين أو ثلاث لما هو مشاهد من تكاسل الناس، بل كثيراً ما رأيناهم يشتمون من يشهد بالشهر ويؤذونه، وحينئذ فليس في شهادة الاثنين تفرد من بين الجم الغفير حتى يظهر غلط الشاهد فانفتحت علة ظاهر الرواية فتعين الإفتاء بالرواية الأخرى^(١)

قال ابن نجيم:

قوله (والا فجمع عظيم) أي وإن لم يكن بالسماء علة فيهما يشترط أن يكون فيهما الشهود جمعا كثيرا يقع العلم بخبرهم- إلى أن قال- وهذا هو ظاهر الرواية

وروى الحسن عن أبي حنيفة أنه يقبل فيه شهادة رجلين أو رجل وامرأتين ولم أر من رجحها من المشايخ وينبغي العمل عليها في زماننا لأن الناس تكاسلت عن ترائي الأهلة^(٢)

قال الغنيمي:

وذكر الشرنبلالي وغيره تبعاً للمواهب أن الأصح رواية تفويضه إلى رأي الإمام، وروى الحسن بن زياد عن أبي حنيفة أنه تقبل فيه شهادة رجلين أو رجل وامرأتين وإن لم يكن في السماء علة، قال في البحر: لم أر من رجح هذه الرواية، وينبغي العمل عليها في زماننا^(٣)

كذا في الكتب الأخر^(٤)

١- الفتاوى الشامية (٣/ ٤١٠)

٢- البحر الرائق (٢/ ٤٦٨)

٣- الباب في شرح الكتاب (١/ ١٥٦)

٤- حاشية الطحطاوى على الدر المختار (١/ ٤٤٧)، منحة الخالق (٢/ ٤٦٨، ٤٦٩)

[۴۹] اختلافی مسئلہ

إن أقطر في إحليله لم يفطر عند أبي حنيفة و محمد
-رحمهما الله- وقال أبو يوسف -رحمه الله-: يفطر.

مفتی بہ قول:

فتویٰ طرفین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

یہ اختلاف از قبیل فقہ نہیں ہے بلکہ اس کا تمام تر انحصار طب (میڈیکل تحقیق) پر ہے۔ طرفین کے نظریے کے موافق مثانہ اور جوف (یعنی آنتوں یا معدہ) کے درمیان کوئی منفذ (سوراخ) نہیں ہے کہ إقطار فی الإحلیل سے مثانہ میں کوئی چیز پہنچ کر وہ اس منفذ کے ذریعے آنت یا معدہ میں پہنچ جائے اور فساد صوم کا سبب ٹھہرے بلکہ جوف سے پیشاب بطریق ترشح مثانہ میں جمع ہوتا ہے اور پھر احلیل کے راستے خارج ہوتا رہتا ہے۔ جبکہ امام ابو یوسف کے نزدیک مثانہ و جوف کے درمیان منفذ ہے جو صورت مذکورہ میں فساد صوم کا سبب بنتا ہے۔^(۱)

ملاحظہ:

مضمون بالا سے یہ بات معلوم ہوگئی کہ اختلاف مذکور کی بنیاد فقہی اصول کی بجائے طب پر ہے جیسا کہ امام زیلیعی نے بھی اسی کو محور قرار دیتے ہوئے فرمایا ہے: ”کذا يقول الأطباء“
الغرض جب طب ہی بنیاد ٹھہری تو واضح رہے کہ طب مذہب طرفین کی مؤید ہے نیز یہ اختلاف مذکور اس دور میں تھا جب طب میں انسانی جسم کی چیر پھاڑ (آپریشن) نہیں ہوتی تھی اور اب جدید طب نے میڈیکل سرجری (Medical Surgery) کے وجود میں آنے پر یہ اختلاف برسوں قبل ختم کر کے امام صاحب کے نظریے کی تصحیح و تصویب کر دی ہے چنانچہ موجودہ میڈیکل کے مستند و معتبر مآخذ سے اس کی تحقیق ذیل میں مذکور ہے:
جدید میڈیکل سائنس کی تحقیق سے یہ بات پایہ ثبوت کو پہنچ چکی ہے کہ مثانہ اور آنتوں (یا معدے) کا آپس میں اس طرح کا کوئی تعلق نہیں ہے جس سے کوئی چیز مثانہ میں پہنچ کر پھر آنتوں یا معدے میں سرایت کر جائے بلکہ آنتوں کا نظام بالکل الگ ہے اور مثانے کا نظام بالکل علیحدہ۔

۱۔ تبیین الحقائق (۱/ ۲۳۰)، فتح القدیر (۲/ ۳۴۸)، البحر المحیط (۲/ ۴۸۸)

اس کی وضاحت کے لئے آنتوں اور معدے سے متعلق ”نظام انہضام“ اور پیشاب سے متعلق ”گردوں کے نظام“ کا مختصر بیان درج ذیل ہے:

نظام انہضام (Digestive System):

اس نظام کا کام ”خوراک کو حاصل کرنا، خوراک کو اس کے بنیادی اجزاء میں توڑنا، ہضم کرنا، ضروری اجزاء کو جذب کرنا اور فاضل اجزاء کو پاخانے کی صورت میں آنتوں سے باہر نکالنا“ ہے۔
یہ نظام اجمالاً مندرجہ ذیل اعضاء پر مشتمل ہے:

۱۔ منہ (Oral Cavity)

۲۔ خوراک کو منہ سے معدے تک لے جانے والی نالی (Pharynx & Esophagus)

۳۔ معدہ (Stomach)

۴۔ چھوٹی آنت (Small Intestine)

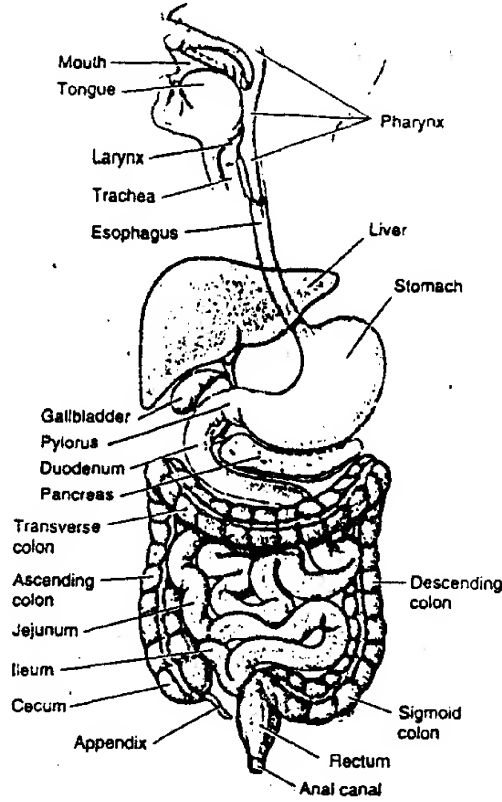
۵۔ بڑی آنت (Large Intestine)

۶۔ بڑی آنت کا آخری حصہ (Rectum)

۷۔ مقعد (Anus)

اس کی مختصر تفصیل یہ ہے کہ اس نظام میں خوراک منہ (Oral Cavity) سے داخل ہو کر Pharynx اور Esophagus سے گزرتی ہوئی معدہ (Stomach) میں پہنچتی ہے پھر وہاں سے چھوٹی آنت کے مختلف حصوں Jejunum، Duodenum اور Ileum سے گزرتی ہوئی بڑی آنت کے ابتدائی حصے ”Cecum“ کے ذریعے Colon میں پہنچتی ہے جہاں سے Colon کے مختلف حصوں Transverse، Ascending Colon، Sigmoid Colon اور Descending Colon سے ہوتی ہوئی Rectum میں آ کر Anal Canal کے ذریعے Anus سے خارج ہو جاتی ہے۔

اس نظام میں منہ سے لے کر مقعد تک کوئی ایسا واسطہ نہیں ہے جس کے ذریعے خوراک اس نظام سے نکل کر دوسرے نظام (بشمول پیشاب کے نظام) میں داخل ہو۔ اس نظام کی وضاحت کے لئے مندرجہ ذیل تصویر (Figure) ملاحظہ ہو:



گردوں کا نظام (Renal System):

اس نظام کا کام خون سے پیشاب بنانا، پیشاب کے اندر موجود ضروری اجزاء کو واپس خون میں شامل کرنا اور باقی ماندہ پیشاب کو مٹانے اور پیشاب کی نالیوں کے ذریعے جسم سے باہر نکالنا ہے۔

یہ نظام اجمالاً مندرجہ ذیل اعضاء پر مشتمل ہے:

۱۔ گردے (Kidneys)

۲۔ گردے اور پیشاب کی نالی کے درمیان واسطے کی بڑی نالی (Pelvis)

۳۔ گردوں سے مٹانے تک پیشاب لے جانے والی نالیاں (Ureters)

۴۔ مٹانہ (Urinary Bladder)

۵۔ مٹانے سے اٹھیل تک پیشاب لے جانے والی نالی (Urethra) - یہ مزید تین حصوں پر مشتمل ہوتی ہے (

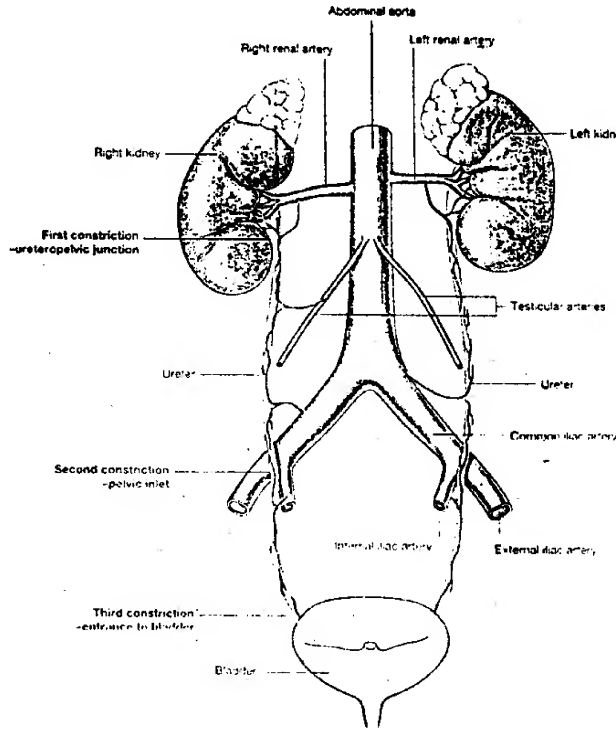
۶۔ عضو تناسل (Penis)

اس کی مختصر وضاحت یہ ہے کہ جسم میں صاف خون دل سے مختلف شریانوں (Arteries) کے ذریعے جسم کے تمام

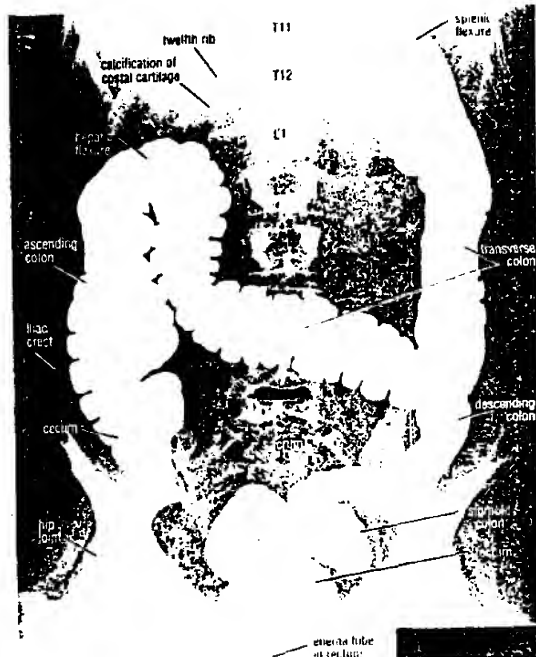
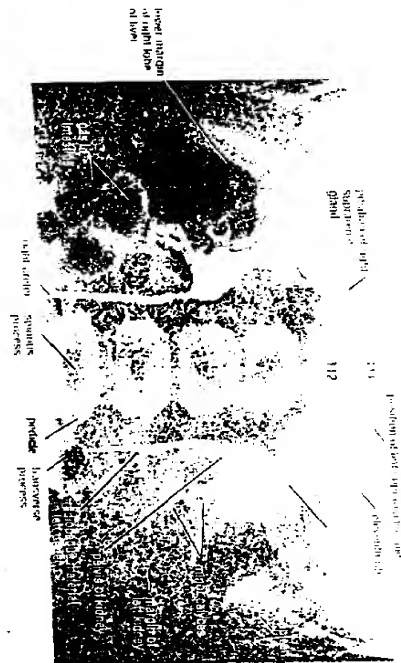
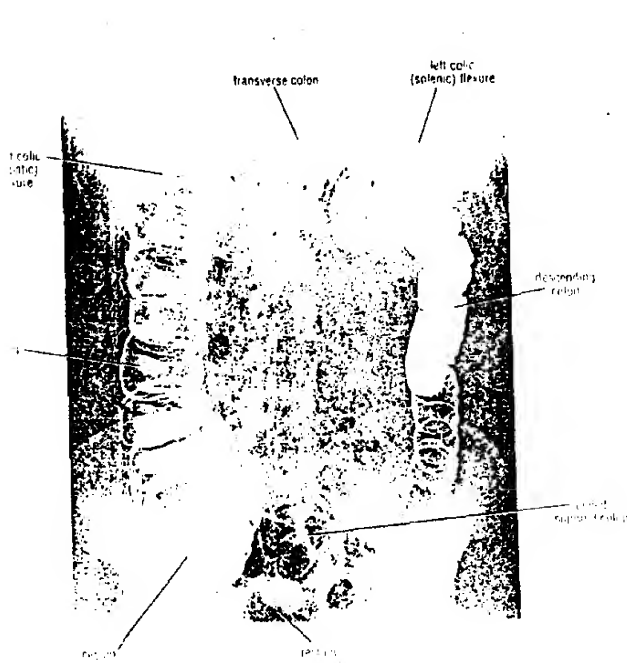
اعضاء کو پہنچایا جاتا ہے۔ اسی طرح ایک مخصوص قسم کی شریان (Renal Artery) کے ذریعے خون گردوں میں داخل ہوتا ہے اور گردے بے شمار چھوٹی چھوٹی نالیوں "Nephrons" پر مشتمل ہوتے ہیں جن کا کام خون سے پیشاب بنانا اور ضروری اجزاء کو دوبارہ خون میں شامل کرنا ہے۔

پیشاب بننے کے بعد یہ پیشاب گردوں سے Pelvis کے ذریعے پیشاب کی نالیوں "Ureters" سے ہوتا ہوا مثانے میں جمع ہوتا ہے اور Urethra کے ذریعہ عضو تناسل سے ہوتا ہوا اٹلیل (External Urethral Meatus) کے راستے باہر نکل جاتا ہے۔

چنانچہ اس نظام کے تمام اعضاء باہم یوں مربوط ہیں کہ ان اعضاء کا کسی دوسرے نظام (بشمول نظام انہضام) کے اعضاء کے ساتھ کوئی تعلق نہیں ہے۔ اس کی وضاحت کے لئے مندرجہ ذیل تصویر ملاحظہ ہو:



الغرض گردوں کے نظام (Renal System) اور نظام انہضام (Digestive System) میں سے ہر نظام کے تمام اعضاء آپس میں جڑے ہوئے ہیں اور ان کا ایک دوسرے کے ساتھ مطلقاً بطریق ترشح ہو خواہ بسبیل منفذ کوئی تعلق نہیں کہ جس سے R.S. کے مثانے میں کوئی چیز آ کر D.S. کے معدے یا آنتوں میں وہ چلی جائے جیسا کہ مندرجہ ذیل تصاویر سے یہ بات بالکل واضح ہو جاتی ہے:



ان تینوں تصاویر کے اندر ان اعضاء میں ڈالی جانے والی دوائی کارنگ (یا ہوا کا اثر) متعلقہ نظام کے اعضاء میں نمایاں نظر آ رہا ہے اس کے علاوہ کسی دوسرے نظام کے کسی عضو میں ظاہر نہیں۔

خلاصہ کلام:

مندرجہ بالا تحقیق سے یہ بات ثابت ہوگئی کہ گردوں کے نظام (R.S.) اور نظام انہضام (D.S.) کا آپس میں کوئی تعلق نہیں ہے یہ دونوں الگ الگ نظام ہیں۔^(۱)

بیان المرام:

الحاصل اس تمام میڈیکل تحقیق سے یہ بات اب واضح من الشمس ہوگئی کہ تحلیل کے ذریعے مٹانے میں ڈالی جانے والی کسی بھی چیز یا دوائی کا کسی واسطے (منفذ وغیرہ) سے آنتوں یا معدے تک پہنچنا ممکن ہی نہیں۔ لہذا اقطار فی الاحلیل مفید صوم نہیں ہے۔

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال الزيلعي:

قوله (إن أقطر في إحليله لا) أي لا يفطر سواء أقطر فيه الماء أو الدهن وهذا عند أبي حنيفة وقال أبو يوسف يفطره وهو رواية عن أبي حنيفة ومحمد توقف فيه وقيل هو مع أبي يوسف والأظهر أنه مع أبي حنيفة (رحمه الله)

وهذا الاختلاف مبني على أنه هل بين المثانة والجوف منفذ أم لا وهو ليس باختلاف على التحقيق والأظهر أنه لا منفذ له وإنما يجتمع البول فيها بالترشح كذا يقول الأطباء. (۲)

② قال الحصكفي:

أو أقطر في إحليله ماء أو دهن وإن وصل إلى المثانة على المذهب لم يفطر.

قال ابن عابدين:

۱۔ مستفاد من

- 1- Clinical Anatomy for medical students 5th Edition (Chapter 5- The Abdomen: Part II The Abdominal Cavity & Chapter 7- The Pelvis: Part II The Pelvic Cavity)
- 2- Clinical Oriented Anatomy (6th Ed.) Chapter No.2 Abdomen Page:227
- 3-Grey's Anatomy (37th Ed.) Unit 4 page:325

۲۔ تبیین الحقائق (۱/ ۳۳۰)

قوله (على المذهب) أى قول أبي حنيفة ومحمد معه في الأظهر. وقال أبو يوسف:

يفطر - ثم ذكر ما مر من عبارة الزيلعي أن "هذا الاختلاف مبنى على أنه الخ" - (١)

في الهندية:

إذا أقطر في إحليله لا يفسد صومه عند أبي حنيفة ومحمد. سواء أقطر فيه الماء أو الدهن. (٢)

قال ابن نجيم:

قوله (وإن أقطر في إحليله لا) أى لا يفطر. أطلقه فشمّل الماء والدهن - إلى أن قال - قال في

الهداية: وهذا ليس من باب الفقه لأنه متعلق بالطب (٣)

كذا في الكتب الأخر (٤)

والمتون المعبرة على قول الطرفين (٥)

١ - الدر المختار مع الرد (٤٢٧/٣)

٢ - الهندية (٢٠٤/١)

٣ - البحر الرائق (٤٨٨/٢)

٤ - الفقه الإسلامي وأدلته (١٧١١)، مراقي الفلاح (٦٦١)، الاختيار لتعليل المختار (١٤٢/١)، مجمع الأنهر (١)

٥ - ملتنقى الأبحر (٣٦٠/١)، حيث قدم قول عدم الفساد

٥ - المختار (١٤١/١)، كنز الدقائق (٦٩)، الوقاية (٣١٢، ٣٣١/١)

باب الاعتكاف

[۵۰] اختلافی مسئلہ

ولو خرج من المسجد ساعة بغير عذر فسد اعتكافه عند أبي حنيفة وقالوا: لا يفسد حتى يكون أكثر من نصف يوم.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

- (۱) عن عائشة أنها قالت: السنة على المعتكف أن لا يعود مريضاً ولا يشهد جنازة ولا يمسه امرأة ولا يبشرها ولا يخرج لحاجة إلا لما لا بد منه. (۱)
- (۲) عن عائشة زوج النبي صلى الله عليه وسلم قالت: وإن كان رسول الله صلى الله عليه وسلم ليدخل على رأسه وهو في المسجد فأرجله وكان لا يدخل البيت إلا لحاجة إذا كان معتكفاً. (۲)
- قال محمد: وبهذا نأخذ لا يخرج الرجل إذا اعتكف إلا للغائط أو البول وأما الطعام والشراب فيكون في معتكفه وهو قول أبي حنيفة (رحمه الله) (۳)
- مذکورہ بالا روایات سے معلوم ہوا کہ حضور صلی اللہ علیہ وسلم دوران اعتکاف مسجد سے باہر نہیں آتے تھے الا یہ کہ کوئی ایسی حاجت (بول و براز وغیرہ) ہو جس کے بغیر کوئی چارہ نہ ہو حتیٰ کہ مریض کی عیادت کے لئے بھی باہر تشریف نہ لاتے بلکہ

۱۔ سنن أبي داود (۳۵۷/۱)، رقم (۲۴۷۵)، السنن الكبرى (۴/۳۲۱)، رقم (۸۳۷۷)

قال ابن حجر في "بلوغ المرام" (۱/۱۸۱): لا بأس برجاله.

۲۔ صحيح البخاري (۱/۲۷۱، ۲۷۲) رقم (۲۰۲۹)، وكذا النظر له: صحيح مسلم (۱/۱۶۷) رقم (۷۱۱)، مؤطا الإمام

مالك (۲/۲۶۱) رقم (۱۱۰۸)، صحيح ابن حبان (۸/۴۲۹) رقم (۳۶۷۲)، صحيح ابن خزيمة (۳/۳۴۸) رقم (۲۲۳۰)

۳۔ مؤطا الإمام محمد (۱۹۲)

راستے میں چلتے ہوئے اگر کسی مریض کے پاس سے گزر بھی ہو جاتا تو بھی ایک لمحہ ٹھہرے بغیر اسی حالت میں گزر جاتے جیسا کہ ذیل میں آنے والی روایات اس کی شاہد ہیں۔

(۳) عن عائشة قال النفيلي قالت: كان النبي صلى الله عليه وسلم يمر بالمریض وهو معتكف فيمر كما هو ولا يعرج يسأل عنه (۱)

(۴) عن عمرة بنت عبد الرحمن أن عائشة كانت إذا اعتكفت لا تسئل عن المریض إلا وهي تمشي لا تقف (۲)

(۵) اعتكاف کا رکن ”مسجد میں ٹھہرنا“ ہے اور خروج اس کی ضد ہے جو اس رکن عبادت کو ختم کر دینے والا ہے اور اس (خروج) میں قلیل و کثیر مساوی حیثیت کے حامل ہیں جیسے حالت صوم میں کھانا پینا، قلیل ہو خواہ کثیر، بہر حال مفوت رکن ہونے کی بناء پر مسجد صوم ہے کذا مہنا۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال الترمذی والحصکفی:

فلو خرج ولو ناسيا ساعة بلا عذر ففسد فيقضيه إلا إذا افسده بالردة واعتبرا أكثر النهار، قالوا: وهو الاستحسان وبحث فيه الكمال.
قال الشامي:

قوله (وبحث فيه الكمال) حيث قال: ”قوله: وهو استحسان“ يقتضي ترجيحه؛ لأنه ليس من المواضع المعدودة التي رجع فيها القياس على الاستحسان، ثم منع كونه استحسانا بالضرورة - إلى أن ۱۔ سنن أبي داود (۱/۳۵۶)، رقم (۲۴۷۲) معرفة السنن والآثار (۷/۳۳۳)، رقم (۲۷۶۶)، السنن الكبرى (۴/۳۲۱)، رقم (۸۳۷۸)

في إسناده ليث. هو ابن أبي سليم وضعفه البعض، فقال عنه شيخنا العثماني في الإعلاء (۱۰/۳۹۹): ”فيه مقال ولكنه حسن الحديث كما مر غير مرة“۔

۲۔ مؤطا مالك (۲۶۱) رقم (۱۱۰۹)، وكذا انظر له: معرفة السنن والآثار (۷/۳۳۲)، رقم (۲۷۶۵)، سنن النسائي الكبرى (۲/۲۶۶)، رقم (۳۳۷۱)

قال الحافظ في ”التلخيص الحبير“ (۲/۴۷۸):

حديث: روي أنه صلى الله عليه وسلم كان لا يسأل عن المریض إلا ما را في اعتكافه ولا يعرج عليه - أبو داود من حديث عائشة وفيه ليث بن أبي سليم وهو ضعيف - والصحيح عن عائشة من فعلها.

۳۔ الكفاية السليقة بالفتح (۲/۱۰۰)، العناية على هامش الفتح (۲/۴۰۱)، المبسوط للسرخسي (۳/۱۱۰)

قال - وبه علم أنه لم يسلم كونه استحسانا حتى يكون مما رجع فيه القياس على الاستحسان كما أفاده
الرحمى. (١)

٢ في الهندية:

(وأما مفسداته) فمنها الخروج من المسجد فلا يخرج المعتكف من معتكفه ليلا ونهارا إلا
بعذر وإن خرج من غير عذر ساعة فسد اعتكافه في قول أبي حنيفة (٢) (ولم يذكر قولهما اقتصارا على ما
هو المختار)

٣ قال الشرنبلالى:

فإن خرج ساعة بلا عذر معتبر فسد الواجب وقالوا: إن خرج أكثر اليوم فسد وإلا فلا.

وقال الطحطاوى:

قوله (وقالا إن خرج أكثر اليوم الخ) قالوا: وهو الاستحسان فيقتضى ترجيح قولهما - بحر -
وبحث فيه الكمال ورجح قوله لأن الضرورة التى يباط بها التخفيف اللازمة والغالبة وليس هنا كذا لك
أى فيكون من المواضع التى يعمل فيها بالقياس كذا فى تحفة الأختار. (٣)

٤ قال شيخ الإسلام المرغينانى:

ولو خرج من المسجد ساعة بغير عذر فسد اعتكافه عند أبي حنيفة لوجود المنافى
وهو القياس، وقالوا: لا يفسد حتى يكون أكثر من نصف يوم وهو الاستحسان لأن فى القليل ضرورة.

قال ابن الهمام:

(ولو خرج من المسجد ساعة) من ليل أو نهار، وتقييده فى الكتاب الفساد بما إذا كان
الخروج بغير عذر يفيد أنه إذا كان لعذر لا يفسد - ثم رجع قوله ردًا على دليلهما فقال -:

قوله (وهو الاستحسان) يقتضى ترجيحه لأنه ليس من المواضع المعدودة التى رجع فيها
القياس على الاستحسان ثم هو من قبيل الاستحسان بالضرورة كما ذكره المصنف - إلى أن قال - ولا
يتم مبنى هذا الاستحسان فإن الضرورة التى يباط بها التخفيف هى الضرورة اللازمة أو الغالبة الوقوع،
ومجرد عروض ما هو ملجئ ليس بذلك. (٤)

١ - رد المحتار (٣/٥٠٣، ٥٠٤)

٢ - الهندية (١/٢١٢)

٣ - حاشية الطحطاوى على مراقى الفلاح (٧٠٣)

٤ - فتح القدير (٢/٤٠١، ٤٠٢)

- ⑤ كذا في الكتب الأخر (١)
⑥ إنما المتن المعتمدة لدى الحنفية على قول الإمام (٢)

١- البحر الرائق (٢/ ٥٢٩)، حاشية الشلبي على التبيين (١/ ٣٥١)، غرر الأحكام (٣/ ٢١٠، ٢٠)، بدائع الصنائع (٢/ ٢٨٢)، الفقه الإسلامي وأدلته (١٧٦٤)
٢- المختار (١/ ١٤٧)، كنز الدقائق (٧١، ٧٢)، الوقاية (١/ ٣٢٢)

کتاب الحج

[۵۱] اختلاف فی مسئلہ

ومن صلى الظهر في رحله وحده صلى كل واحدة منهما
في وقتها عند أبي حنيفة - رحمه الله - وقال ابو يوسف
ومحمد - رحمهما الله - : يجمع بينهما المنفرد.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) قوله تعالى ﴿ان الصلاة كانت على المؤمنين كتابا موقوتا﴾^(۱)

(ب) قوله تعالى ﴿حافظوا على الصلوات والصلاة الوسطى﴾^(۲)

آیات بالا کے تناظر میں ہر فرض نماز کو اس کے وقت مقررہ پر ادا کرنا فرض ہے لہذا اس کو صرف اسی صورت مخصوصہ میں ترک کیا جائے گا جس صورت میں شریعت وارد ہوئی ہے اور واضح ہے کہ جب یہ جمع بین الصلاتین، علی خلاف القیاس ہے اور اس کو دوسری نص صریح کی وجہ سے اختیار کیا گیا ہے تو اس نص میں موجود ان تمام شروط و قیود کی رعایت کی جائے گی جو اس ”جمع“ کی مقتضی ہوئیں اور اس کا سبب بنیں اور جب ان شرائط میں سے ایک شرط ”امام کے ساتھ نماز پڑھنا“ بھی ہے تو اس کے فقدان پر قیاس کے موافق نص قرآنی کا حکم عود کر آئے گا اور ہر نماز اپنے وقت پر ادا کی جائے گی۔^(۳)

(۲) محمد قال: اخبرنا ابو حنيفة عن حماد بن ابراهيم قال:

”إذا صليت يوم عرفة في رحلك فصل كل واحد من الصلوتين لوقتها ولا ترتحل من منزلك

حتى تفرغ من الصلاة“ قال محمد: وبهذا كان ياخذ ابو حنيفة - رحمه الله - .^(۴)

۱۔ النساء (۱۰۳)

۲۔ البقرة (۲۳۸)

۳۔ الجوهره النيرة (۱/۳۷۷)، تبیین الحقائق (۲/۲۴)، ”فتح القدیر“ (۲/۴۸۲)

۴۔ کتاب الآثار بروایة الشیبانی (ص ۹۳)، رقم (۳۴۳) قلت: وإسناده معروف.

قول مفتي بهي تخرج:

١ قال الكاساني:

لو صلى العصر وحده أو الظهر وحده لا تجوز العصر قبل وقتها عنده وعند أبي يوسف ومحمد هذا ليس بشرط ويجوز تقديمها على وقتها - إلى أن قال - والصحيح قول أبي حنيفة لما ذكرنا. (١)

٢ قال التمرناشي والحصكفي:

وشرط لصحة هذا الجمع، الإمام الأعظم أو نائبه والإحرام فيهما وقالوا لا يشترط لصحة العصر إلا الإحرام وبه قالت الثلاثة وهو الأظهر، شربلية عن البرهان.

قال ابن عابدين:

قوله (وهو الأظهر) لعله من جهة الدليل وإلا فالمتون على قول الإمام وصححه في البدائع وغيرها ونقل تصحيحه العلامة قاسم عن الإسيجاوي. (٢)

٣ في الهندية:

فمن صلى الظهر وحده في رحله صلى العصر في وقته عند أبي حنيفة وقالوا يجمع بينهما المنفرد كذا في الهداية، والصحيح قول أبي حنيفة (٣)

٤ قال ابن العلاء الهندي:

وإن لم يدرك الجمع مع الإمام الأكبر فأراد أن يصلي وحده في رحله أو بجماعة صلى كل صلاة في وقتها عند أبي حنيفة وقال أبو يوسف: يجمع كما يفعل مع الإمام الأكبر، وفي "شرح الطحاوي": والصحيح قول أبي حنيفة (٤)

٥ كذا في الكتب الأخر (٥)

٦ إنما المتون المعتبرة على قول الإمام (٦)

١ - بدائع الصنائع (٢/ ٣٥١)

٢ - رد المحتار (٣/ ٥٩٥)

٣ - الهندية (١/ ٢٢٨)

٤ - التاتار خانية (٢/ ٣٤٢)

٥ - الموسوعة الفقهية (٤٥/ ٣٢٥)، الباب في شرح الكتاب (١/ ١٧١)، ملقى الأبحر (١/ ٤٠٧) حيث قدم قوله

٦ - المختار (١/ ١٦١)، كنز الدقائق (٧٧)، الوقاية (١/ ٣٣٤)، مجمع البحرين (٢٢٦)

[۵۲] اختلاف في مسئلہ

ومن صلى المغرب في الطريق لم يجز عند أبي حنيفة ومحمد
- رحمهما الله - (وقال أبو يوسف: يجزيه وقد أساء^(۱))

مفتی بہ قول:

فتویٰ طرفین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن أسامة بن زيد، قال: ردت رسول الله صلى الله عليه وسلم من عرفات، فلما بلغ رسول الله صلى الله عليه وسلم الشعب الأيسر الذي دون المزدلفة أناخ قبال، ثم جاء فصبيت عليه الوضوء فتوضأ وضوء خفيفاً، ثم قلت: الصلاة يا رسول الله! فقال: "الصلاة أمامك"، فركب رسول الله صلى الله عليه وسلم حتى أتى المزدلفة فصلى، ثم ردف الفضل رسول الله صلى الله عليه وسلم غداة جمع^(۲).

۱۔ الهداية (۱/۳۶۹)، الجوهرة النيرة (۱/۳۸۰)

۲۔ صحيح مسلم (۲/۹۳۱) رقم (۱۲۸۰)، وكذا انظر له: صحيح البخاري (۱/۱۴۵) رقم (۱۳۹)، صحيح ابن خزيمة (۴/۲۶۶) رقم (۲۸۴۷)، صحيح ابن حبان (۹/۱۷۰) رقم (۳۸۵۷)، مسند أحمد (۵/۲۰۸) رقم (۲۱۸۶۳)، مؤطا مالك (۳/۵۸۸) رقم (۱۵۰۰)، سنن أبي داود (۲/۱۳۵) رقم (۱۹۲۷)، سنن النسائي (۱/۲۹۲) رقم (۶۰۹)، سنن الدارمي (۲/۸۰) رقم (۱۸۸۱)، سنن ابن ماجه (۲/۱۰۰۵) رقم (۳۰۱۹)، شرح معاني الآثار (۲/۲۱۴) رقم (۳۶۷۵)، السنن الصغرى (۲/۴) رقم (۱۷۲۱)، السنن الكبرى (۵/۱۱۹) رقم (۹۲۷۰)، السنن المأثورة للشافعي (۱/۴۵۶) رقم (۴۲۴)، المعجم الأوسط (۷/۱۹۷) رقم (۷۲۶۰)، المؤطا رواية يحيى الليثي (۱/۴۰۰) رقم (۸۹۹)، مسند أبي يعلى (۱۲/۸۹) رقم (۶۷۲۲)، مسند ابن أبي شيبة (۱/۱۱۶) رقم (۱۴۹)، مسند البزار (۱/۳۹۹) رقم (۲۵۹۲)، مسند المؤطا (۱/۱۹۱) رقم (۶۳۱)، مصنف ابن أبي شيبة (۳/۲۶۲) رقم (۱۴۰۳۵)، معرفة السنن والآثار (۵/۳۲) رقم (۱۷۰۰)، كنز العمال (۵/۳۰۸) رقم (۱۲۵۹۳)، مسند الحب بن الحب اسامة بن زيد المعروف به "مسند اسامة بن زيد" (۱/۱۱۲) رقم (۴۴)، الأحكام الشرعية الكبرى (۱/۴۲۲)، المسند الجامع (۱/۱۹۴) رقم (۱۱۱)

(۲) عن عبد اللہ (بن مسعود) قال: مارأيت رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم صلی صلاة إلا لمیقاتها، إلا صلاتین: صلاة المغرب والعشاء بجمع^(۱)

(۳) قال عبد اللہ بن مسعود: هما صلاتان تحولان عن وقتها: صلاة المغرب بعد ما یاتی الناس المزدلفة والفجر حین یشغ الفجر، قال: رأیت النبی صلی اللہ علیہ وسلم یفعله^(۲)
ابواب فتنہ میں یہ قاعدہ مسلم ہے کہ قبل از وقت ادا کی گئی نماز درست نہیں ہوتی اور قابل اعادہ ہوتی ہے۔

مندرجہ بالا روایات سے معلوم ہوا کہ نماز مغرب کا وقت صورت مذکورہ میں بدل گیا ہے کہ سورج غروب ہونے پر وقت داخل نہیں ہوتا بلکہ اس کو وہیں مزدلفہ میں عشاء کے وقت میں ہی پڑھنا ہوتا ہے۔ لہذا غروب شمس پر اگر کسی نے وہیں راستے میں ہی نماز ادا کر لی تو وہ درست نہیں ہوگی۔

آخری دو روایات تو متدل مذکور کے بارے میں صریح ہیں اور پہلی روایت میں کلمہ حدیث ”الصلاة أمامک“ موضع الاستشہاد ہے کہ اس کی تفسیر ”وقت الصلاة أمامک“ سے کی گئی ہے جو مضمون بالا کی مؤید و مثبت ہے۔ البتہ بعض دیگر شراح نے اس کا مطلب ”مکان الصلاة“ بھی لیا ہے تو بھی یہ اثبات مدعی میں مغل نہیں ہے کیونکہ اس صورت میں ”مکان الصلاة“ سے مراد مزدلفہ ہے لہذا راستے میں ہی اگر کسی نے مزدلفہ پہنچنے سے پہلے نماز پڑھ لی تو درست نہیں ہوگی۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمرتاشی والحصکفی:

لو صلی المغرب فی الطريق أو عرفات أعاده، للحديث ”الصلاة أمامک“ فتوقتا بالومان والمکان والوقت، فالزمان لیلۃ النحر، والمکان مزدلفة، والوقت وقت العشاء^(۴)
② فی الہندیۃ:

لو صلی المغرب بعد غروب الشمس قبل أن یتای المزدلفہ فعلیہ أن یعیدها إذا أتى بمزدلفة فی

۱۔ صحیح مسلم (۷۶/۴) رقم (۳۱۷۶)، وكذا انظر له: صحیح البخاری (۲۴۶/۴) رقم (۱۶۸۲)، مسند أحمد

(۳۸۴) رقم (۳۶۳۷)، مسند الشاشی (۱۷/۲) رقم (۴۷۵)، السنن الکبری (۱۲۴/۵) رقم (۹۳۰۱)

۲۔ صحیح البخاری (۲۳۷/۴) رقم (۱۶۷۵)، وكذا انظر له: مسند أحمد (۴۰۷/۷) رقم (۴۳۹۹)، شرح معانی

الآثار (۱۷۷/۱) رقم (۹۷۱)، السنن الکبری (۱۲۱/۵) رقم (۹۲۸۱) رواه مرفوعاً، مسند أحمد بن حنبل (۱/

(۴۱۸) رقم (۳۹۶۹) رواه مرفوعاً

۳۔ انظر لها: إعلاء السنن (۱۲۹/۱۰)، العناية علی هامش الفتح (۴۹۲/۲)، الکفاية الملحقه بالفتح (۱۱۳/۲)، فتح

الملمم (۳۲۹/۳)

۴۔ الدر المختار (۶۰۱/۳)

القول الصواب في مسائل الكتاب

قول أبي حنيفة و محمد^(١) (ولم يذكر قول أبي يوسف اقتصارا على ما هو المختار)

قال الحلبي:

ومن صلى المغرب في الطريق أو بعرفات فعليه إعادتها ما لم يطلع الفجر خلافا لأبي يوسف^(٢)

(القول المقدم فيه راجح على ما قاله الشامي)

قال الشرنبلالي:

ولم تجز المغرب في طريق المزدلفة وعليه إعادتها ما لم يطلع الفجر^(٣)

كذا في الكتب الأخر^(٤)

وجميع المتون (المصنفة لبيان المختار في المذهب) على قول الطرفين كما يليك:

١. قال النسفي: ولم يجز المغرب في الطريق^(٥)

٢. قال المحجوبي: وأعاد مغربا من أداه في الطريق أو بعرفات ما لم يطلع الفجر لا بعده^(٦)

٣. قال ملاخسرو: وأعاد مغربا أداه في الطريق أو عرفات ما لم يطلع الفجر^(٧)

٤. قال التمرتاشي: ولو صلى المغرب في الطريق أو عرفات أعاده^(٨)

٥. قال صدر الشريعة الأصغر: وإذا أدى المغرب في عرفات أو في الطريق - أعاد ما لم يطلع الفجر^(٩)

قال المرغيناني:

ومن صلى المغرب في الطريق لم تجزه عند أبي حنيفة و محمد رحمهما الله تعالى وعليه

إعادتها ما لم يطلع الفجر^(١٠) (ولم يذكر قول أبي يوسف فالمدكور هو المختار عنده)

ملحوظة: والموصلي لم يتعرض لهذه المسألة رأسا في متنه المعروف "المختار".

١- الهنذية (١/ ٢٣٠)

٢- ملتقى الأبحر (١/ ٤١٠)

٣- مراقى الفلاح (٧٣٥)

٤- الباب في شرح الكتاب (١/ ١٧٢)، تحفة الملوك (١/ ١٦٢)، البحر الرائق (٢/ ٥٩٧)، تفصيله يدل على ترجيح قولهما

٥- كنز الدقائق (٧٨)

٦- الوقاية (١/ ٣٣٥)

٧- غرر الأحكام (٣/ ٧٠)

٨- تنوير الأبصار (٣/ ٦٠١)

٩- النقاية (١/ ٤٨٠)

١٠- بداية المبتدى (١/ ٤٥)

[۵۳] اختلافی مسئلہ

ويكره تأخيره (أى طواف الزيارة) عن هذه الأيام
(أى أيام النحر) فإن أخره عنها لزمه دم عند أبي
حنيفة - رحمه الله تعالى - وقالوا: لا شيء عليه.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) سلام عن إبراهيم بن مهاجر عن مجاهد عن ابن عباس قال: من قدم شيئا من حجه أو أخره
فليهرق لذلك دما. (۱)

(۲) ان عبد الله بن عباس قال: من نسي من نسكه شيئا أو تركه فليهرق دما. (۲)

اثر اول تو باب ہذا میں صریح ہے اور اثر ثانی کی وجہ استدلال یہ ہے کہ حاجی نے چونکہ طواف زیارت کو اس کے وقت
پر چھوڑ دیا ہے اگرچہ بعد میں کربھی لیا مگر وقت مقررہ پر ترک کی وجہ سے، اس پر اثر مذکور کی بناء پر دم لازم ہوگا۔

۱۔ مصنف ابن أبي شيبة (۳/۳۶۳)، رقم (۱۴۹۵۸)، شرح السعاني الآثار (۲/۲۳۸)، رقم (۳۷۸۰)

قلت: رجاله ثقات (سلام) - بتشديد اللام - هو ابن سليم الكوفي ويذكر أحيانا بكنيته "أبي الأحوص" كما ذكره الطحاوي

بها في نفس الرواية؛ إبراهيم بن مهاجر هو من رجال مسلم فلا يضر المقال فيه، ومجاهد هو ابن جبر - وهو المعروف -

۲۔ السنن الكبرى للبيهقي (۵/۳۰)، رقم (۸۷۰۷)، وكذا انظر له: السنن الصغرى له (۲/۲۰)، رقم (۱۷۷۴)، مؤطا

مالك (۳/۶۱۶)، رقم (۱۵۸۴)، معرفة السنن والآثار (۷/۴۷۱)، رقم (۲۸۷۶)، سنن الدارقطني (۶/۳۱۱)، رقم

(۲۵۶۵)، المؤطا - رواية يحيى الليثي - (۱/۴۱۹)، رقم (۹۴۰).

إسناده صحيح.

راجع له: "المجموع" للنووي (۸/۹۹)، "إرشاد العقبة" لابن كثير (۱/۳۱۴)، "تحفة المحتاج" لابن

الملقن - حسب اشتراطه في المقدمة - (۲/۱۴۱)، "أضواء البيان" لنسفيطي (۴/۴۷۲).

قول مفتي به کی تخریج:

- ① قال التمر تاشي والحصكفي:
فإن أخره عنها أى أيام النحر ولياليها منها كره تحريماً ووجب دم لترك الواجب. (١)
- ② قال الحلبي:
وإن أخر الحلق أو طواف الزيارة عن أيام النحر فعليه دم خلافاً لهما (٢) (القول المقدم فيه هو الراجح كما مر غير مرة).
- ③ قال الشرنبلالي:
فالتى توجب دماهى أو ترك واجباً مما تقدم بيانه (٣.أ) - وقد قال في بيان الواجبات -
وواجبات الحج وإيقاع طواف الزيارة في أيام النحر (٣.ب)
- ④ قال الزيلعي:
قال رحمه الله (أو أخر الحلق أو طواف الركناً) أى إذا أخر الحلق أو طواف الزيارة عن وقته وهو أيام النحر في المشهور من الرواية يجب عليه دم عند أبي حنيفة وقالوا: لا شيء عليه فيهما لهما (في حديث طويل): فما سئل رسول الله صلى الله عليه وسلم عن شيء قدم أو أخر إلا قال: "افعل ولا حرج" وله قول ابن عباس: من قدم نسكاً على نسك فعليه دم - وبعد أن فرغ من فريضة ذكر دلالتهم، شرع في ردّ دلالتهم ترجيحاً لمذهب الإمام وتقوية لدلالته فقال: - فلا حجة لهما فيما روي لأن المراد بالخرج المنفى فيه الإثم لا الفدية اهـ (٣)
- ⑤ كذا في الكتب الأخر. (٥)
- ⑥ إنما المتون على قول الإمام (وهي قد صنفت لبيان ماهو المختار في المذهب) (٦)

١ - الدر المختار (٣/٦١٥) وكذا في موضع آخر - أى في "باب الجنائيات" - (٣/٦٦٧)

٢ - ملتنقى الأبحر (١/٤٣٨)

٣ - مراقى الفلاح: (أ) (٧٤١، ٧٤٢)، (ب) (٧٢٩)

٤ - تبين الحقائق (٢/٦٢)

٥ - تحفة الملوك (١/١٧١)، الموسوعة الفقهية (١٠/١٢، ١١)، حاشية النانوتوى على الكثر (٨٨)، شرح النقاية (١/٤٨٦)

٦ - كنز الدقائق (٨٨)، الوقاية (١/٣٣٦)، غرر الأحكام (٣/٨١ و ١٣١)، النقاية (١/٤٨٥)

[۵۴] اختلاف في مسئلہ

فإن قدم الرمي في هذا اليوم (أى اليوم الرابع) قبل
الزوال بعد طلوع الفجر جاز عند أبي حنيفة
- رحمه الله تعالى - وقالوا: لا يجوز (إلا بعد الزوال).

مفتی بہ قول:

نفس جواز وعدم جواز میں فتویٰ امام ابو حنیفہؒ کے قول پر ہے۔
توضیح:- تاہم یہ امر واضح رہے کہ یہ جواز مع الکراہۃ التقریبیہ ہے لہذا بہتر یہی ہے کہ یہ رمی بعد از زوال کرے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن ابن عباسؓ قال: "إذا انتفخ* النهار من يوم النفر الآخر فقد حل الرمي والصدر" (۱) انتفخ،

☆ يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

لم اجدہ بلفظہ "انتفخ" بالحاء المعجمة في كتاب من الكتب الحديثية المتداولة بعد جد كثير وبحث ضويل، فعندی -
واللہ اعلم- قد وقع التسامح في هذا المقام من الزيلعي في نصب الراية ۳: ۸۷ وابن الهمام في "فتح القدير" ۲: ۵۱۱،
حيث ذكرا "انتفخ" بالمعجمة ثم قالوا: الانتفاخ: الارتفاع، نعم! الانتفاخ (بالحاء المهملة) معناه الارتفاع أيضا على
ما ذكره اللغوي الشهير مرتضى الزبيدي كما نقلت عنه في المتن وكذا ذكره السرخسي في مبسوط ۴: ۶۴ بالحاء
المهملة حيث قال فيه في الرواية المذكورة "إذا انتفخ النهار" - بالحاء المهملة - ثم قال: يقال انتفخ (بالمهملة) النهار إذا
علا. هذا ما ظهر لي والله أعلم بالصواب وعلمه أتم.

۱- السنن الكبرى للبيهقي (۵/ ۱۵۲)، رقم (۹۴۶۹)

قال شيخنا في "إعلاء السنن" (۱۰/ ۱۸۴):

في سنده طلحة بن عمرو - قلت: هو الحضرمي المكي -، ضعفه البيهقي. "نصب الرأية" (۱: ۵۱۰). وقال السيوطي:
روى له ابن ماجة وضعفه، إلا أنه لم يتهم بكذب، وقال أبو حاتم: مكي ليس بقوي، لين الحديث. وروى ابن عدی بإسناد
صحيح عن عبد الرزاق عن معمر، قصة اجتماع شعبة ومعمر وسفيان وابن جريج به، فأملئ عليهم أربعة آلاف حديث عن
ظهير قلت ما أخطأ إلا في موضعين لم يكن الخطأ منه ولا منهم، وإنما الخطأ من فوق. "كشف الأحوال في نقد الرجال"
(۵۵). ومثله في "الميزان" (۱: ۴۷۹). وفيه أيضا: قال آدم بن موسى: سمعت خ (يعني البخاري) يقول: طلحة بن عمرو
لين عندهم ۵۱. قلت - القائل العثماني - فهو من حفاظ الحديث، ولم يتهم بكذب، فالحديث حسن على أصلنا.

معناه: ارتفع. (۱)

اور ظاہر ہے کہ حضرت ابن عباسؓ نے یہ حضور صلی اللہ علیہ وسلم سے سن کر کہا ہوگا کیونکہ اصول حدیث میں یہ معروف و مسلم ہے کہ جو مسئلہ رائے واجتہاد سے مدرک نہ ہو اس میں صحابی کا قول حکم مرفوع ہوتا ہے یعنی انہوں نے وہ حکم (جو غیر مدرک بالقیاس والاجتہاد ہے) حضور اکرم صلی اللہ علیہ وسلم سے سنا ہوتا ہے۔ (۲)

اور ہمارے ائمہ احناف رحمہم اللہ تعالیٰ کے نزدیک بالاتفاق، صحابی کا قول مذکور لائق تقلید ہوتا ہے کما ہو معروف فی کتبنا فی أصول الفقه من مبحث باب السنة۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

إن قدم الرمی فیہ أى فی الیوم الرابع علی الزوال جاز فإن وقت الرمی فیہ من الفجر للغروب.
قال ابن عابدین: قوله (جاز) أى صح عند الإمام استحسانا مع الکراهة التنزیهية ۱۰۸ (۳) (ولا یخفی أن الإستحسان من وجوه الترجیح إلا فی مسائل معدودة وهی لیست منها)
قال الزیلعی:

قال رحمه الله (ولو رمیت فی الیوم الرابع قبل الزوال صح) وهذا عند أبي حنيفة (رحمه الله)
قال الشلبی:

۱- تاج العروس (۲/ ۳۰۰)

۲- فتح المغیث للسحاوی (۱/ ۱۳۰، ۱۲۸)، قواعد فی علوم الحدیث / مقدمة إعلاء السنن (۱۹/ ۱۲۸، ۱۲۷)،
قفوا الأثر (۱/ ۹۲)، تدريب الراوی (۱/ ۱۶۲)، ظفر الامانی (۳۲۱)، تیسیر مصطلح الحدیث للطحان (۱۳۰، ۱۳۱)،
نزہة النظر شرح نخبة الفكر (۱۲۳، ۱۲۲)، شرح شرح نخبة الفكر للسلا علی القاری (۵۴۹، ۵۴۸)، النکت علی
مقدمة ابن الصلاح للزرکشی (۱/ ۳۱۲، ۴۳۴)، توضیح الأفكار (۱/ ۲۳۲، ۲۳۸)، بلغة الأریب (۱/ ۱۹۷)، مقدمة
فی أصول الحدیث للدهلوی (۱/ ۳۸)، ألفیة السیوطی فی علم الحدیث (۱/ ۱۴)، المحصول للرازی (۴/ ۶۴۳)،
نظم المستنائر (۱/ ۲۲۷)، المقرب فی بیان المضطرب (۱/ ۱۶)، قواعد التحديث من فنون مصطلح الحدیث (۱/ ۱۰۰)،
دلیل أرباب الفلاح لتحقيق فن الإصطلاح (۱/ ۸۸)، منظومة مصباح الراوی فی علم الحدیث (۱/ ۸۷)، شرح
التبصرة والتذکرة للعراقی (۱/ ۱۹۸)، فتح الباقي بشرح ألفیة العراقی لזکریا الأنصاری (۱/ ۱۹۱)

۳- کما فی نور الأنوار (ص: ۲۲۹) وغیره

۴- رد المحتار (۳/ ۶۱۹)

- قوله (وهذا عند أبي حنيفة) وهو قول عكرمة و طاؤس وإسحق بن راهويه وهو استحسان. (١)
- قال السرخسي: ②
- وإن صبر إلى اليوم الرابع جاز له أن يرمى الجمار فيه قبل الزوال استحسانا في قول أبي حنيفة. (٢)
- قال الشرنبلالي: ④
- وإن طلع الفجر وهو بمنى في الرابع لزمه الرمي وجاز قبل الزوال والأفضل بعده. (٣)
- قال الحلبي: ⑤
- وإن رمى فيه - أي في اليوم الرابع - قبل الزوال جاز خلافا لهما (٤) (فالقول المقدم فيه راجح لما عرف من دأبه في القول الراجح عنده على ما قال الشامي)
- كذا في الكتب الأخر. (٥) ⑥
- والمتون على قول الإمام. (٦) ⑦

- ١- حاشية الشلبي على التبيين (٣٥/٢)
- ٢- المبسوط (٦٤/٤)
- ٣- مراقى الفلاح (٧٣٧)
- ٤- ملتقى الأبحر (٤١٦/١)
- ٥- مجمع الأنهر (٤١٦/١)، درر الأحكام شرح غرر الأحكام (٩٣/٣)، الفقه الحنفى وأدلته (٤٣٥/١)، تحفة الملوك (٣٦٦/١)، فقه السنة (٧٣٣/١)
- ٦- كنز الدقائق (٧٩)، الوقاية (٣٣٧/١)، مجمع البحرين (٢٣١)، بداية المبتدى (٤٦/١)، غرر الأحكام (٨٢/٣).
- والسمع صلي إنما لم يذكرها رأسا في مختاره -

باب التمتع

[۵۵] اختلافی مسئلہ

أشعر البدنة عند أبي يوسف و محمد - رحمهما الله
تعالی - وهو أن يشق سنامها من الجانب الأيمن ولا يشعر
عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - (ويكرهه ☆)

مفتی بہ قول (مع التطبيق بين القولين):

متون عامہ وغیرہ میں امام صاحب کا قول کراہت کے بارے میں منقول ہے اور اسی کو محققین نے رائج (ومفتی بہ) قرار دیا ہے مگر اس قول کی حقیقت یہ ہے کہ امام صاحب نے نفس اشعار کو مکروہ نہیں قرار دیا بلکہ اپنے عصر کے ان لوگوں کی حالت دیکھ کر، سدا للذرائع یہ حکم فرمایا، جو اشعار میں حد شرعی سے مبالغہ کرتے تھے کہ اشعار میں کھال کے ساتھ ساتھ گوشت بھی کاٹ دیتے تھے اور اشعار کے نام پر اس قدر گہرے زخم لگا دیتے تھے جو جانور کے لئے انتہائی اذیت ناک ثابت ہوتے حتیٰ کہ موت کا اندیشہ ہونے لگتا۔^(۱)

الغرض امام صاحب نے نفس اشعار کی بجائے مبالغہ فی الاشعار کو مکروہ قرار دیا^(۲)، لہذا احناف کے ائمہ ثلاثہ کے نزدیک بالاتفاق نفس شئ منہی و مشروع ہے۔ اب اس سنیت اشعار کے دلائل ملاحظہ ہوں:

متدل:

(۱) عن ابن عباس أن النبي صلى الله عليه وسلم قلّد نعلين وأشعر الهدى في الشق الأيمن بذي الحليفة وأماط عنه الدم. (۳)

تمت الهداية (۲۸۴/۱)، ملتقى الأبحر (۴۲۸/۱)، تحفة الفقهاء (۴۰۰/۱)، الجوهرة النيرة (۳۹۷/۱)، مجمع البحرين (۲۳۸)

۱۔ المسبوط للسرخسي (۲۰/۴)، عمدة القاری (۵۰/۱۰)، (۵۱)

۲۔ مجمع الأنهر (۴۲۸/۱)

۳۔ سنن الترمذی (۲۴۹/۳) رقم (۹۰۶)، وكذا انظر له: صحيح مسلم (۵۷/۴) رقم (۳۰۷۵)، معرفة السنن والآثار

(۸۹/۹) رقم (۳۳۴۸)، مسند الطيالسي (۴۱۳/۴) رقم (۲۸۱۹)

- (٢) عن عائشة رضي الله عنها أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قلده هديه وأشعره. (١)
- (٣) عن المسور بن مخرمة ومروان (بن الحكم) قالاً:
خرج النبي صلى الله عليه وسلم زمن الحديبية من المدينة في بضع عشرة مائة من أصحابه حتى إذا كانوا بذي الحليفة قلده النبي صلى الله عليه وسلم الهدى وأشعر وأحرم بالعمرة. (٢)
- (٤) عن عائشة رضي الله عنها قالت فتللت قلائدُ بدن رسول الله صلى الله عليه وسلم بيدي ثم أشعرها وقلدها ثم بعث بها إلى البيت. (٣)
- (٥) كان ابن عمر رضي الله عنهما إذا أهدي من المدينة قلده وأشعره بذي الحليفة يطعن في شق سنامه الأيمن بالشفرة د. (٣)

تخرج:

١ قال التمرتاشي والحصكفي:

وكره الإشعار وهو شق سنامها من الأيسر أو الأيمن لأن كل أحد لا يحسنه فأما من أحسنه بأن قطع الجلد فقط فلا بأس به.

قال الشامي:

قوله (لأن كل أحد لا يحسنه) جرى على ما قال الطحاوي والشيخ أبو منصور الماتريدي من أن أباحيفة لم يكره أصلاً الإشعار، وكيف يكره مع ما اشتهر فيه من الأخبار وإنما كره إشعار أهل زمانه الذي يخاف منه الهلاك خصوصاً في حر الحجاز فرأى الصواب حينئذ سد هذا الباب على العامة، فأما

- ١- صحيح سنن حريصة (١٥٣/٤) رقم (٢٥٧٤)، وكذا النظر له: مسند أبي يعلى (٢٦٥/٨) رقم (٤٨٥٣)، سنن النسائي (١٧٠/٥) رقم (٢٧٧٢) - قال شيخنا الأعظمي في تعليقه على صحيح ابن خزيمة: إسناده صحيح
- ٢- صحيح البخاري (٢٦٤/٤) تعليقا، وكذا النظر له: صحيح ابن حبان (٢١٦/١١) رقم (٤٨٧٢)، سنن أبي داود (٨٠/٢) رقم (١٧٥٦)، السنن الكبرى (٢٣١/٥) رقم (٩٩٤٨)، مسند أحمد (٣٢٧/٤) رقم (١٨٩٤٠)، المعجم الكبير (٩/٢٠) رقم (١٦٧٧٠)، شعب الإيمان (٤٧٢/٥) رقم (٧٣١٨)، شرح مشكل الآثار (١٧٥/٦)، المستقلى لابن حازم (١٣٣/١) رقم (٥٠٥)، مصنف ابن أبي شيبة (٣٨٥/٧) رقم (٣٦٨٥٠)، مصنف عبد الرزاق (٣٣٠/٥) رقم (٩٧٢٠)
- ٣- صحيح مسلم (٨٩/٤) رقم (٣٢٦١)، وكذا النظر له: صحيح البخاري (٢٧٠/٤) رقم (١٦٩٩)، مسند أحمد بن حنبل (٧٨/٦) رقم (٢٤٥٣٦)، سنن أبي داود (٨١/٢) رقم (١٧٥٩)، سنن النسائي (١٧٣/٥) رقم (٢٧٨٣)، سنن أبي يعلى (٢٣٣/٥) رقم (٩٩٦٨)، المسند المستخرج على صحيح الإمام مسلم (٣٩٦/٣) رقم (٣٠٥١)، مسند أبي حنيفة (٣١/٢) رقم (٩٢٥)

٤- صحيح البخاري (٢٦٤/٤) رقم (٢٦٤٥٠)، مسند مالك (٥٥٥/٣) رقم (١٤٠٦)

من وقف على الحد بأن قطع الجلد دون اللحم فلا بأس بذلك، قال الكرمانى: هذا هو الأصح. (١)
 قال ابن نجيم:

قوله (..... ولا يشعر) وفي الهداية: وهو مكروه عند أبي حنيفة (رحمه الله تعالى) - إلى أن قال -: وقال الطحاوى: إنما كره أبو حنيفة الإشعار المحدث الذى يفعل على وجه المبالغة ويخاف منه السراية إلى الموت لا مطلق الإشعار واختاره في غاية البيان وصححه وفي فتح القدير أنه الأولى. (٢)
 قال سراج الدين ابن نجيم:

(ولا يشعر) بدنة عند الإمام فإن فعله كره تحريماً..... والأولى ما قاله الطحاوى: انه إنما كره اشعار أهل زمانه لأنهم كانوا لا يحسنون مجرد شق الجلد بل يبالغون في اللحم حتى يكثُر الألم ويخاف منه السراية وبه يستغنى عن كون العمل على قولهما. (٣)
 قال الزيلعى:

(ولا يشعر) أى لا يشعر البدنة وهذا عند أبي حنيفة رحمه الله..... ولأبي حنيفة أنه مثله لأن فيه قطع اللحم أو الجلد.
 قال الشلبى:

قوله (لأن فيه قطع اللحم أو الجلد)..... والكلام الصحيح فى هذا الباب أن يقال أن أبا حنيفة كره الإشعار المحدث الذى يفعل على وجه المبالغة ويخاف منه السراية إلى الموت لا مطلق الإشعار. (٤)
 قال ابن الهمام:

والأولى ما حمل عليه الطحاوى من أن أبا حنيفة إنما كره إشعار أهل زمانه لأنهم لا يهتدون إلى إحسانه وهو شق مجرد الجلد ليُدْمى بل يبالغون في اللحم حتى يكثُر الألم ويخاف منه السراية. (٥)
 كذا في الكتب الأخرى. (٦)

١- رد المحتار (٣/٦٤٥)

٢- البحر الرائق (٢/٦٣٨)

٣- النهر الفائق (٢/١٠٨)

٤- حاشية الشلبى على التبيين (٢/٤٧)

٥- فتح القدير (٣/٨)

٦- مجمع الأنهر (١/٤٢٨)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (١/٥١٧)، المسبوط للسرخسى (٤/٢٠).

درر الأحكام مع غرر الأحكام (٣/١١٨)، الكفاية (٣/٢)، النافع الكبير (١/١٤٨)، الثبات فى شرح الكتاب (١/١٧٩)،

المختصر على المختصر (٢٦١)، تعليق العبود على الفقه النافع (٢/٤٥١)، السوسوعة الفقهية (٤٢/٢٣٦، ٢٣٧)،

الفقه الحنفى وأدلته (١/٤٢٧).

باب الجنایات في الحج

[۵۶] اختلافی مسئلہ

إن حلق موضع المحاجم من الرقبة فعليه دم عند أبي حنيفة
وقال أبو يوسف و محمد (رحمهما الله تعالى): صدقة.

مفتی بہ قول:

فتویٰ صاحبین رحمہما اللہ کے قول پر ہے ☆ کہ گردن پر پچھنے لگوانے والی جگہ کے محض بال منڈوائے تو صدقہ لازم ہے، البتہ اگر بال منڈوا کر پچھنے بھی لگوا لیے تو اب دم واجب ہے۔

☆ فائدہ مہمہ:

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه: في هذه المسألة جميع المتون على قول الإمام - كما في المختار للموصلی ۱: ۱۷۳، والكنز للنسفي ۸۵، والوقاية للمحبوبي ۱: ۳۴۷، ومجمع البحرين لابن الساعاتي ۲۴۱، والغرر لملا خسرو ۳: ۱۳۰، والتنبير للشمس تاشي ۳: ۶۵۹، وبتشرح ترجيح قوله أيضا مما عرف من صنع مصنفی الكتب المستبارة في المختار عندهم فيها، كما ترى في البدائع للكاساني ۲: ۴۲۲، والتبيين للزيلعي ۲: ۵۴، والمبسوط للسرخسي ۴: ۶۹، والنافع الكبير للكنزوي ۱: ۱۵۴، وحاشية الكنز للناونوي ۸۵، ومع ذلك قدم قول الإمام في ملتقى الأبحر ۱: ۴۳۱، والخانية ۱: ۲۸۹، ومن السعوط أن القول السابق فيهما هو قول راجح حسب ما صرح به العلامة الشامي في شرح عقود: ۳۰. وهذا كله يقتضي ترجيح قول أبي حنيفة والحال أن قولهما في هذا الباب هو الراجح والمعمول به عند الحنفية كما ذكر في المتن.

مع جهه أنه قد ذكر لزوم الدم على مطلق "حلق المحاجم" في الكتب التي سلف ذكرها، على حين أنه ليس على الإطلاق ولكنه مقيد بما إذا احتج به أن حلق المحجمة كما وضع ابن نجيم النفي لهذا الإطلاق وبيان التقييد المذكور في البحر بالتصريح، وزاد في حقه تقييد "واحتج" على عبارة التمر تاشي في متنه "أو حلق محاجمه" وإنما نسي المحقق ابن لهيعة في شرح قول صاحب الهداية "وإن حلق موضع المحاجم فعليه دم ۵۱" بعبارة يتضح منها التقييد المذكور حيث قال مستمرا إليه، نقضه: "يقيد أنه إذا لم ترتب الحجامة على حلق موضع المحاجم لا يجب الدم" ==

قول مفتي بہ کا مستدل:

(۱) قال عطاء سمعت ابن عباس (رضی اللہ عنہما) قال: احتجم رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم وهو محرم. (۱)

(۲) عن ابن عباس (رضی اللہ عنہما) أن رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم احتجم وهو صائم محرم. (۲)

مذکورہ بالا روایات سے معلوم ہوا کہ حجامت (پچھنے لگوانا) محظوراتِ احرام میں سے نہیں ہے لہذا جو چیز اس حجامت

== فعلم منه على الوضوح ان حكم الدم فيها مقيد بالحمامة أمد بدونها فلا تحب إلا الصدقة.

كذا زاد الطحاوی "واحتجم" علی ما فی متن الشرنبلالی من قوله "أو محجمه" فی أثناء شرح له، إنهاء لإطلاقه وبياناً لتقييده ومشى على هذا ملا خسرو فی شرحه "درر الحکام" علی المتن "غرر الأحکام"، ففی کلیهما زیادة "واحتجم" علی "محجمه" صریحة فی الدلالة علی أن حلق المحاجم مقيد فی هذا الباب بالاحتجام والحمامة. والحاصل أنما نصوص أجلة الفقهاء وائمة المحققين من الحنفية وتوضيحاتهم قد تقدم ذکرها صریحة فی ان ما ذکر من حکم لزوم الدم علی حلق المحاجم فی المتون العامة هو ليس علی إطلاقه بل مقيد بالحمامة والا تلزم الصدقة فقط فی تقدير مجرد حلق المحاجم، فالعمل علی قولهما فی هذه المسألة وبه یفتی عند الحنفية. فاحفظه إذ قد یختلج - علی من طالع المتون المعتبرة فی هذا الباب ووجدها علی قول الإمام ثم رأى الفتوى والعمل علی قولهما - أنه قد وقع التعارض بین القول المعمول به عند الحنفية و بین متونهم المعتبرة و کتبهم السعتمد علیها. وله الشکر ومنه التوفیق وبه السداد والتطبیق. إنه علی کل شیء قدیر وبالحمد والثناء علیہ جدیر.

۱ - صحیح البخاری (۶۵۲/۲) رقم (۱۷۳۸)، وكذا انظر له: سنن النسائي (۲۳۱/۲) رقم (۳۲۰۵)، سنن الدارقطني (۲۹۰/۶) رقم (۲۵۴۳)، سنن الدارمی (۵۷/۲) رقم (۱۸۱۹)، السنن الكبرى (۳۳۹/۹) رقم (۱۹۳۱۳)، المعجم الكبير (۳۴۸/۱۱) رقم (۱۲۰۰۱)، المنتقى لابن الجارود (۱۱۶/۱) رقم (۴۴۲)، مسند أحمد (۳۱۵/۱) رقم (۲۸۹۰)، مسند أبي يعلى (۳۸۱/۵) رقم (۳۰۴۱)، مسند الحميدى (۲۳۳/۱) رقم (۵۰۰)، موارد الظمان (۳۴۰/۱).

۲ - سنن أبي داود (۲۸۲/۲) رقم (۲۳۷۵)، وكذا انظر له: سنن الدارقطني (۲۹۱/۶) رقم (۲۵۴۴)، سنن ابن ماجه (۱۰۲۹/۲) رقم (۳۰۸۱)، سنن النسائي الكبرى (۲۳۵/۲) رقم (۳۲۲۸)، السنن الكبرى (۲۶۳/۴) رقم (۸۰۵۳)، المعجم الأوسط (۴۸/۳) رقم (۲۴۳۴)، المعجم الكبير (۷/۱۱) رقم (۱۰۸۷۶)، المؤطا . رواية محمد بن الحسن (۲۵۸/۲) رقم (۴۱۵)، مسند أحمد بن حنبل (۲۲۲/۱) رقم (۱۹۴۳)، مسند أبي يعلى (۳۵۵/۴) رقم (۲۴۷۱)، الطحاوی (۱۰۱/۲) رقم (۳۱۹۳)، كتاب الآثار برواية الشيباني (۹۵)، مصنف عبد الرزاق (۲۱۳/۴) رقم (۷۵۴۱)، معرفة السنن والآثار (۲۱۸/۷) رقم (۲۶۷۲)

تک وسیلہ ہے (یعنی حجامت کی غرض سے موضع حجام کے بال مونڈنا) وہ بھی ضروری ہے کہ محظورات میں سے نہ ہو لہذا حلق مذکور چونکہ مقصود بالذات نہیں ہے اس لئے اس پر کوئی دم بھی نہیں ہے البتہ اس میں کسی قدر میل وغیرہ کا چونکہ ازالہ ہو جاتا ہے (جو کہ روح احرام کے منافی ہے) اس لئے اس میں صرف صدقہ واجب ہے۔^(۱)

(۳) موضع مذکور پر بال چونکہ قلیل ہوتے ہیں لہذا سینہ، بازو اور پنڈلی کے ساتھ اس کی مشابہت پائی گئی اور ان اعضاء مذکورہ کے بال مونڈنے پر دم واجب نہیں ہوتا بلکہ صدقہ واجب ہوتا ہے، اسی طرح یہاں حکم ہے۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

الواجب دم علی محرم بالغ إن طیب عضوا كاملا - إلى أن قال - أو حلق محاجمه یعنی واحتجم وإلا فصدقة.

قال الشامی:

قوله (وإلا فصدقة) أى: وإن لم يحتجم بعد الحلق فالواجب صدقة. ^(۳)

② قال الشرنبلالی: فالتی توجب دما هی..... أو حلق ربع رأسه أو محجمه.

قال الطحطاوی: قوله (أو محجمه) عطف علی ربع أى واحتجم وإلا فصدقة. ^(۴)

③ قال ابن نجیم:

قوله (أو حلق ربع رأسه..... أو محجمة) - فقال فی آخر شرحه - وأطلق فی المحجمة وهو مقید بما إذا كان الحلق لهذا الموضع وسیلة إلى الحجامة، فلو حلقها ولم يحتجم لزمه صدقة لأنه غیر مقصود كما فی فتح القدير. ^(۵)

④ قال ابن الهمام:

إذا لم ترتب الحجامة علی حلق موضع المحاجم لا یجب الدم لأنه أفاد أن کونه مقصودا إنما هو للتوصل به إلى الحجامة فإذا لم تعقبه الحجامة لم یقع وسیلة فلم یکن مقصودا فلا یجب إلا الصدقة. ^(۶)

۱- التبدایة مع "فتح القدير" (۳۱/۳)، النافع الكبير (۱۵۴/۱)، الاختیار لتعلیل المحتار (۱۷۴/۱)

۲- بدائع الصنائع (۴۲۲/۲)

۳- رد المحتار (۶۵۹/۳)

۴- حاشیة الطحطاوی علی المراقی (۷۴۲)

۵- البحر الرائق (۱۷/۳)

۶- فتح القدير (۳۱/۳)

قال ملا خسرو:

قوله (أو حلق محجمه) يعنى واحتجم حتى إذا لم يتعقبه الحجامة لا يجب إلا الصدقة. (١)

[٥٤] اختلاف في مسئلة

إن قصّ أقل من خمسة أظافير متفرقة من يديه ورجليه
فعليه صدقة عند أبي حنيفة وأبي يوسف - رحمهما
الله تعالى -، وقال محمد - رحمه الله - : عليه دم.

مفتى بہ قول:

فتویٰ شیخین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

حالت احرام میں حصول راحت و زینت پر کامل جنابت کا تحقق ہوتا ہے۔ طریق مذکور کے موافق ناخن کاٹنے سے
راحت حاصل ہوتی ہے اور نہ ہی زینت بلکہ اس کے برعکس محرم کو اس سے تشویش قلب وغیرہ کی بناء پر، اذیت بھی پہنچتی ہے اور
باتھ پاؤں بدنما بھی لگتے ہیں۔ لہذا جب جنابت میں تقاصرو نقصان پایا گیا تو دم کی بجائے اس میں صدقہ واجب ہوگا۔ (٢)

قول مفتی بہ کی تخریج:

فی الہندیۃ:

ولو قلم خمسة أظافير من الأعضاء الأربعة المتفرقة تجب الصدقة لكل ظفر نصف صاع في
قول أبي حنيفة وأبي يوسف - رحمهما الله تعالى - (٣) (ولم يذكر قول محمد اقتصاراً على المختار كما
عرف في الأصول)

١۔ درر الحکام شرح غرر الأحکام (١٣٧/٣)

٢۔ بدائع الصنائع (٤٢٣/٢)، الکفاية (٧/٣)، "فتح القدیر" علی الہدایة (٣٦/٣)، الجوهرۃ النيرة (٤٠٥/١)۔

المبسوط لشمس حسنی (٧٨/٤)

٣۔ الہندیۃ (٢٤٤/١)

١٧ قال الحلبي:

أو قص أقل من خمسة أظفار أو خمسة متفرقة (فعليه صدقة) وعند محمد في الخمسة المتفرقة دم^(١) (فالقول المقدم فيه هو الراجح على ما مر غير مرة من قول العلامة الشامي)

١٨ قال ابن نجيم:

قوله (أو قص أظفار يديه..... وإلا تصدق كخمسة متفرقة) - وقال في آخر شرحه - وإنما صرح بالخمسة المتفرقة مع أنها فهمت مما ذكره لدفع قول محمد المنقول في المجمع أن الخمسة المتفرقة كطرف كامل فيجب دم فأفاد أن في كل ظفر من الخمسة صدقة كما قررناه^(٢)

١٩ قال الشرنبلالي:

والتي توجب الصدقة بنصف صاع من بر أو قيمته هي..... أو قص ظفرا وكذا لكل ظفر نصف صاع إلا أن يبلغ المجموع دما فينقص ما شاء منه كخمسة متفرقة^(٣)

٢٠ قال الزحيلي:

وتجب الصدقة عند الحنفية فيما يأتي من الحالات التي أشرت إليها سابقا وهي: - ثم عدّ منها برقم "د" - إن قص أقل من خمسة أظافر متفرقة، فلكل ظفر صدقة^(٤)

٢١ كذا في الكتب الأخرى^(٥)

٢٢ إنما اختار أصحاب المتون قول الشيخين وأوردوا فيها عبارات تكشف المرام وتوضح المقام:

١ - قال الموصلي: وإن حلق أقل من رבעه رأسه تصدق بنصف صاع بر وكذا إن قص أقل من خمسة أظافر وكذلك إن قص خمسة متفرقة^(٦)

٢ - قال المحيوي:

أو قص أقل من خمسة أظفار أو خمسة متفرقة..... تصدق بنصف صاع من بر^(٧)

١ - ملتقى الأبحر (٤٣٣/١)

٢ - البحر الرائق (٢١/٣)

٣ - مراقى الفلاح (٧٤٢)

٤ - الفقه الإسلامي وأدلته (٢٣٢٧، ٢٣٢٨)

٥ - الموسوعة الفقهية (١٨٥/٢)، تحفة الملوك (١٦٨/١)، الدرر شرح الغرر (١٣٠/٣)

٦ - المختار للفتوى (١٧٥/١)

٧ - الوقاية (٣٤٩/١)

۳- قال النسفی:

والا (أی ان لم یکن كذلك بل قص أقل من ید أو رجل - یعنی أقل من خمسة أظفار - في مجلس^(۱)) تصدق كخمس متفرقة.^(۲)

۴- قال ملا خسرو: وتصدق بنصف صاع من بر إن طیب أقل من عضو - إلى أن قال - أو قص أقل من خمسة أظفار أو خمسة متفرقة.^(۳)

[۵۹، ۵۸] اختلافی مسئلہ

ومن آخر الحلق حتى مضت أيام النحر فعليه دم عند أبي حنيفة وكذلك إن أخر طواف الزيارة عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - (وقالا: لا شيء عليه في الوجهين^(۴))

مفتی بہ قول:

مذکورہ بالا دونوں مسائل میں فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

مفتی بہ قول کا متدل:

(۱) عن ابن عباس -رضی اللہ عنہما-، قال: من قدم شینا من حجه أو اخره فلیهرق لذلك دمًا.^(۵)

(۲) عن عامر في امرأة نسيت أن تقصر حتى خرجت، فقال عبدالرحمن بن الأسود وعامر: تقصر وتهرق دمًا.^(۶)

(۳) إن عبد الله بن عباس قال: من نسي من نسكه شینا أو تركه فلیهرق دمًا.^(۷)

اثر ثالث کی وجہ استدلال سابق میں گزر چکی ہے کہ امر مذکور کو وقت مقررہ پر ترک کرنے سے دم لازم ہوگا۔

۱- انظر له: رمز الحقائق للعینی^(۱/۱۰۲)، شرح الطائی علی هامش رمز الحقائق (۱/۱۰۲)

۲- كنز الدقائق (۷۶)

۳- عر الأحكام (۳/۱۴۷)

۴- الهداية (۱/۲۹۷)، الجوهر النيرة (۱/۴۱۰)

۵- تقدم تحريجه

۶- مصنف ابن أبي شيبة (۳/۴۱۸) رقم (۱۵۵۴۰)

۷- تقدم تحريجه

قول مفتي بهي تخرج:

① قال التمر تاشي والحصكفي:

والواجب دم على محرم بالغ ولو ناسيا إن طيب عضوا كاملا - إلى أن قال - أو آخر الحلق أو طواف الفرض عن أيام النحر لتوقتهما بها.

قال ابن عابدين:

قوله (لتوقتهما بها) أي: الحلق وطواف الفرض بها أي بأيام النحر عند الإمام، وهذا علة لوجوب الدم بتأخيرهما. (١)

② قال الحلبي:

وإن آخر الحلق أو طواف الزيارة عن أيام النحر فعليه دم خلافا لهما. (٢) (فالقول المقدم فيه راجح كما عرفته سابقا)

③ في الهندية:

(أ) من آخر الحلق حتى مضت أيام النحر فعليه دم. (٣-أ)

(ب) وإن أعاده (أي طواف الزيارة) بعد أيام النحر يجب الدم عند أبي حنيفة (٣-ب) (ولم يذكر فيه قولهما اقتصارا على المختار)

④ قال الكاساني: (٣)

(ر) لكنه (أي طواف الزيارة) موقت بأيام النحر وجوبا في قول أبي حنيفة، حتى لو أخره عنها فعليه دم عنده وفي قول أبي يوسف ومحمد (رحمهما الله تعالى) غير موقت أصلا ولو أخره عن أيام النحر لا شيء عليه - بعد الفراغ من ذكر دلائل الفريقين مال إلى ترجيح قوله وتضعيف أدلتهم فقال - ولا حجة لهما في الحديث لأن فيه نفى الحرج وهو نفى الإثم، وانتفاء الإثم لا ينفي وجوب الكفارة، كما لو حلق رأسه لأذى فيه أنه لا يإثم وعليه الدم، كذا ههنا. (١)

(ب) وكذا بسط الكلام في الحلق وتأخيرها عن أيام النحر ورجح قول أبي حنيفة فيه حسب قوة الأدلة، حيث أخر أدلته وأجاب عما استدلل به مخاصموه. (ب)

١- الدر المختار مع رد المحتار (٣/٦٧)

٢- ملتقى الأبحر (١/٤٣٨)

٣- الهندية: ألف: (١/٢٤٤)، ب: (١/٢٤٥)

٤- بدائع الصنائع: ١- (٢/٣١٤، ٣١٥)، ب: (٢/٣٣٠، ٣٣١)

قال الشرنبلالي: (١)

فالتي توجب دما هي أو ترك واجبا مما تقدم بيانه. (أ)

(وقال في بيان الواجبات) وواجبات الحج والحلق و تخصيصه بالحرم وأيام النحر.....

وايقاع طواف الزيارة في أيام النحر. (ب)

كذا في الكتب الأخر. (٢)

[٢٠] اختلاف في مسئله

والجزء عند أبي حنيفة وأبي يوسف (رحمهما الله) أن
يقوم الصيد في المكان الذي قتله فيه أو في أقرب
المواضع منه إن كان في برية يقومه ذوا عدل ثم هو
مخير في القيمة إن شاء ابتاع بها هديا فذبحه إن بلغت
قيمه هديا وإن شاء اشترى بها طعاما فتصدق به على
كل مسكين نصف صاع من بر أو صاعا من تمر أو
صاعا من شعير وإن شاء صام عن كل نصف صاع من
بر يوما وعن كل صاع من شعير يوما فإن فضل من
الطعام أقل من نصف صاع فهو مخير إن شاء تصدق به
وإن شاء صام عنه يوما كاملا.

وقال محمد: يجب في الصيد، النظير فيما له نظير.
ففي الطي شاة وفي الضبع شاة وفي الأرنب عناق
وفي النعامة بدنة وفي اليربوع جفرة؛ (وما ليس له
نظير عند محمد تجب القيمة أ هـ (٣).

١- مراقي الفلاح: - (٧٤٢، ٧٤١)، ب: (٧٢٩)

٢- تبين الحقائق (٢/٦٢)؛ تفصيله يدل على ترجيح قول الإمام، الموسوعة الفقهية (٢/١٢٠١ و ٢/١٣).

غرر الأحكام (٣/١٣١)، تحفة الملوك (١/١٧١)

٣- الهداية (١/٣٠٠)، الاختيار لتعليل المختار (١/١٧٩)

مفتی بہ قول:

فتویٰ شیخین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

قوله تعالى: ﴿يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا لَا تَقْتُلُوا الصَّيْدَ وَأَنْتُمْ حُرْمٌ وَمَنْ قَتَلَهُ مِنْكُمْ مُتَعَمِّدًا فَجَزَاءٌ مِثْلُ مَا قَتَلَ مِنَ النَّعَمِ يَحْكُمُ بِهِ ذَوَا عَدْلٍ مِنْكُمْ هَدْيًا بِالْغُلَبَةِ أَوْ كَفَّارَةٌ طَعَامُ مَسَاكِينَ أَوْ عَدْلُ ذَلِكَ صِيَامًا﴾ الآية. (۱)
اس آیت میں ہے کہ حالت احرام میں جانور شکار کرنے کی جزاء اسی مقتول جانور کی مثل ہے جس کا اندازہ دو عادل آدمی لگائیں گے۔ آگے ”مثل“ میں دو احتمالات ہیں:

۱۔ مثل صوری (جیسے برن کے مقابلہ میں بکری)..... جیسا کہ امام محمد و امام شافعی کا مذہب ہے۔

۲۔ مثل معنوی (یعنی اس جانور کی قیمت لگائی جائے)..... جیسا کہ شیخین کا مذہب ہے۔

ان دونوں احتمالات میں شق ثانی رائج ہے جس کو شیخین نے اختیار کیا ہے۔ اس کے دلائل ذیل میں سپردِ قسط کیے جاتے ہیں:

(۱) عن أبي هريرة أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال في بيض النعام يصيبه المحرم ثمنه. (۲)

(۲) حدثنا محمد بن المشني قال، حدثنا محمد بن جعفر قال، حدثنا شعبة، عن حماد قال: سمعت إبراهيم يقول: في كل شيء من الصيد ثمنه. (۳)

(۳) عن ابن عباس (رضي الله عنهما) قال: في بيض النعام يصيبه المحرم ثمنه. (۴)

(۴) قال الجصاص:

۱۔ المائدة (۹۵)

۲۔ سنن ابن ماجه (۱۰۳۱/۲) رقم (۳۰۸۶)

قال البوصيري في "مصباح الزجاجة" (۱۳۶/۲): هذا إسناد ضعيف، علي بن عبد العزيز مجهول وأبو المہزم ضعيف وأسمه يزيد بن سفيان قال المزي في الأطراف: وقع في بعض النسخ محمد بن يونس وهو خطأ. قلت: له شاهد من حديث كعب بن عجرة رواه البيهقي في الكبرى.

۳۔ تفسير الطبري (۲۰/۱۰) رقم (۱۲۵۸۴)

قال العثماني في "الإعلاء" (۳۹۵/۱۰): وسنده صحيح.

۴۔ مصنف عبد الرزاق (۴۲۱/۴) رقم (۸۲۹۴)

قال الحافظ في الدرر (۴۳/۲): أخرجه عبد الرزاق من طريق صحيح.

قوله تعالى ﴿فجزاء مثل ما قتل﴾ يختلف في المراد بالمثل - إلى أن قال بعد بسط الكلام في المرام - فوجب أن يكون المثل المراد بالآية هو القيمة. (۱)

(۵) مثل صوری میں ہر جگہ عمل کرنا امر محال ہے کیونکہ جن جانوروں کی کوئی نظیر نہیں ہے (جیسے کبوتر، چڑیا وغیرہ) وہاں اس امر کا ترک لازم آئے گا اور عدم نظیر کی صورت میں قیمت مراد لینے پر "جمع بین الحقیقة والمجاز" لازم آئے گی (نظیر میں مثل صوری حقیقت ہے اور عدم نظیر میں اس کی قیمت کا اعتبار مجاز ہے) جو اصول فقہ کی رو سے ناجائز ہے۔

لہذا مثل معنوی متعین ہوگئی جو نظیر و عدم نظیر ہر دو صورت میں قابل عمل ہے اور ترک امر سے مامون ہے۔ (۲)

ملاحظہ:

مثل سے مراد مثل معنوی ہونے پر علامہ عثمانی رحمہ اللہ نے "اعلاء" میں بارہ صفحات پر مشتمل بسط و تفصیل کے ساتھ انتہائی مفید و قیمتی بحث کی ہے جو باب ہذا کے تقریباً جمع زوایا کو محیط ہے من شاء فلیراجعه. (۳)

اسی طرح امام بھاس نے فقہ آیات الأحکام میں اپنی شہرہ آفاق تصنیف "احکام القرآن" میں مذکورہ عنوان پر جامع و مانع سیر حاصل گفتگو کی ہے جس میں مخاصمین کے اعتراضات پر مدلل و مبرہن جوابات بھی ثبت کیے ہیں۔ راجعہا ان شئت تفصیل الکلام فی هذا المرام۔ (۴)

نیز زیر بحث مسئلہ میں شکاری کو ذوا عدل کے فیصلہ قیمت کے بعد اس کے مصرف میں مندرجہ ذیل تین اختیارات ہیں:

۱..... اشتراء ہدی اور اس کا ذبح

۲..... اشتراء طعام اور اس کا تصدق

۳..... صوم

ان خیارات ثلاثہ کی دلیل تو نفیس آیت ہے البتہ ان کی تفصیل اسی آیت کے تحت خود مفسر قرآن حضرت ابن عباس رضی اللہ عنہ سے یوں مروی ہے:

عن ابن عباس في قوله ﴿فجزاء مثل ما قتل من النعم﴾ قال: إذا أصاب المحرم الصيد يحكم عليه جزاؤه فإن كان عنده جزاؤه ذبحه وتصدق بلحمه فإن لم يكن عنده جزاؤه قوم جزاؤه دراهم ثم قومت الدراهم طعاماً فصام مكان كل نصف يوماً وإنما أريد بالطعام الصيام أنه إذا وجد الطعام وجد

۱- احکام القرآن (۲/۶۶۲، ۶۶۱)

۲- إعلاء السنن (۱۰/۳۸۵)

۳- إعلاء السنن (۱۰/۳۸۳-۳۹۵)

۴- احکام القرآن (۲/۶۶۱، ۶۶۴)

جزاؤه. (١)

نیز مندرجہ ذیل روایات کا مضمون بھی اس کا مؤید ہے:

(أ) عن مطر عن معاوية بن قرة حدثني عبد الرحمن بن أبي ليلى عن علي رضي الله عنه: أن رجلاً أوطأ بعيره أدحى نعامه وهو محرم فأتى علياً يذكر ذلك له فقال عليك في كل بيضة ضربت ناقة أو جنين ناقة فأتى النبي صلى الله عليه وسلم فذكر له ذلك فقال له: قد قال عليّ فيها ما قال ولكن هلم إلى الزخصة عليك في كل بيضة صيام يوم أو إطعام مسكين. (٢)

(ب) عن مجاهد عن عبد الله (قال:) في الضب يصيبه المحرم حقة من طعام. (٣)

قول مفتی بہ کی تخریج:

❶ في الهندية:

والجزء قيمة الصيد بأن يقومه عدلان في المكان الذي قتله فيه في زمان القتل لا اختلاف القيم باختلاف الأماكن والأزمنة وإن كان في بركة لا يساع فيها الصيد يعتبر أقرب المواضع منه مما يباع فيه..... ثم هو مخير في القيمة إن شاء اشترى بها هدياً وذبحه إن بلغت القيمة هدياً وإن شاء اشترى طعاماً وتصدق على كل مسكين نصف صاع من بر أو صاعاً من تمر أو شعير وإن شاء صام. (٣)

❷ قال قاضي خان:

وجزاء الصيد عند أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى قيمة الصيد يقومه الحكمان في الموضع الذي قتل إن كان يباع في ذلك المكان وإن كان لا يباع في ذلك المكان تعتبر قيمته في

١- سنن البيهقي (١٨٦/٥) رقم (٩٦٧٩)

٢- سنن الدارقطني (٢٤٨/٢)، السنن الكبرى (٢٠٧/٥) رقم (٩٧٩٩)، مصنف ابن أبي شيبة (٣٩٠/٣) رقم (١٥٢١٧)

ذكر البوصيري في "تحاف الخيرة المهرة بزوائد المسانيد العشرة" (٦٧/٣): وعن معاوية بن قرة، عن رجل من الأنصار من أصحاب رسول الله صلى الله عليه وسلم "أوطأ راحلته أدحى، نعام، فأتى علياً فسأله - وذكر إلى آخره، ثم قال: - رواد أحمد بن منيع واللفظ له، ورجاله ثقات، وأحمد بن حنبل، وأبو داود في المراسيل، والحاكم، والبيهقي، وقال: هذا هو المحفوظ. وقيل فيه: عن معاوية بن قرة، عن عبد الرحمن بن أبي ليلى، عن علي.

٣- مصنف ابن أبي شيبة (٤٢٤/٣) رقم (٥٦١٥)، مصنف عبد الرزاق (٤٠٣/٤) رقم (٨٢٢٢) وفيه "حقة" بالحاء المهملة أي ملء كف.

سكت عليه الحافظ في "التلخيص الحبير" (٥٩٨/٢)

٤- الفتاوى الهندية (٢٤٧/١)

أقرب المواضع الذى يباع فيه إلى الموضع الذى قتل.

ثم القاتل في تلك القيمة بالخيار إن شاء اشترى بها هديا ويذبح بمكة وإن شاء اشترى بتلك القيمة طعاما يتصدق به على المساكين على كل مسكين نصف صاع من ذلك الطعام وإن شاء نظر إلى قيمة الصيد انه كم يوجد بها من الطعام ثم يصوم لكل نصف صاع من بر يوما.

وقال محمد والشافعي رحمهما الله تعالى: إن كان الصيد مما لا مثل له من النعم الخيار فيه إلى الحكمين إذا حكما على القاتل بشيء من هذه الأشياء يتعين عليه ذلك وفيما لا مثل من النعم لا خيار فيه للحكمين ويجب على القاتل مثل المقتول اهـ^(١) (فقول الشيخين فيها راجح - لتقديمه على قول محمد - كما لا يخفى)

قال الحلبي:

٣٢ إن قتل مجرم صيد بر أو دل عليه من قتله فعليه الجزاء وهو قيمة الصيد بتقويم عدلين في موضع قتله أو في أقرب موضع منه إن لم يكن له فيه قيمة ثم إن شاء اشترى بها هديا إن بلغت فذبحه بالحرم وإن شاء اشترى بها طعاما فتصدق به على كل فقير نصف صاع من بر أو صاع تمر أو شعير لا أقل وإن شاء صام عن طعام كل فقير يوما فإن فضل أقل من طعام فقير تصدق به أو صام عنه يوما كاملا. وعند محمد الجزاء نظير الصيد في الجنة فيما له نظير..... وما لا نظير له فكقولهما^(٢) (فالقول المقدم فيها هو الراجح حسب تصريح العلامة الشامي كما مر من قبل)

قال الشرنبلالي:

٣٣ والتي توجب القيمة فهي ما لو قتل صيدا فيقومه عدلان في مقتل أو قريب منه فإن بلغت هديا فله الخيار إن شاء اشتراه وذبحه أو اشترى طعاما و تصدق به لكل فقير نصف صاع أو صام عن طعام كل مسكين يوما وإن فضل أقل من نصف صاع تصدق به أو صام يوما.^(٣)

قال ابن نجيم:

٣٤ قوله (وهو قيمة الصيد بتقويم عدلين في مقتله أو أقرب موضع منه فيشترى بها هديا وذبحه إن بلغت هديا أو طعاما فتصدق به كالقطرة أو صام عن طعام كل مسكين يوما) أى الجزاء ما ذكر..... وأشار بذكر القيمة فقط إلى أنها المراد بالمثل في الآية وهو المثل معنى لا المثل صورة ومعنى - إلى أن قال -

١ - الفتاوى الخانية على هامش الهندية (٢٩١/١)

٢ - ملتقى الأبحر (٤٣٩/١)

٣ - مراعى الفلاح (٧٤٣)

وكذلك في قوله تعالى ﴿فَاعْتَدُوا عَلَيْهِ بِمِثْلِ مَا اعْتَدَى عَلَيْكُمْ﴾^(١) أريد المثل معنًى وهو القيمة.^(٢)
٦ قال الكاساني:

فإن كان (القتل) مباشرة فعليه قيمة الصيد المقتول يقومه ذوا عدل - ثم ذكر الاختلاف مع الدلائل إلى أن بسط الكلام في تقوية دلائلها فقال في آخر البحث: - وقول جماعة الصحابة رضي الله عنهم محمول على الإيجاب من حيث القيمة توفيقاً بين الدلائل.^(٣)

٧ كذا في الكتب الأخرى.^(٤)

٨ إنما المتون على قول الشيخين.^(٥) وهذا من أمارات ترجيحه.

١ - أيقرة (١٩٤)

٢ - البحر الرائق (٥٢، ٥١/٣)

٣ - بدائع الصنائع (٤٣٠-٤٣٢)

٤ - الموسوعة الفقهية (١٨٦، ١٨٧/٢)، كتاب الفقه على المذاهب الأربعة (٥٨٩/١)، تبين الحقائق (٦٣، ٦٤/٢)؛ تفصيله يدل على ترجيح قولهما.

٥ - المختار للفتوى (١٧٨/١)، كنز الدقائق (٨٨)، الوقاية (٣٥١/١)، غرر الأحكام (١٥٧/٣)، بداية المبتدى (٥٢/١)، النقاية (٥١٥/١)

باب الإحصار

[٦١] اختلاف في مسئلة

ويجوز ذبحه (أى دم الإحصار) قبل يوم النحر
عند أبي حنيفة (رحمه الله) وقالوا: لا يجوز
الذبح للمحصر بالحج إلا في يوم النحر.

مفتى به قول:

فتوى امام ابو حنيفة رحمه الله کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

- (١) قوله تعالى: ﴿وَلَا تَحْلِقُوا رُءُوسَكُمْ حَتَّىٰ يَبْلُغَ الْهَدْيُ مَحَلَّهُ﴾ (١)
اس آیت مبارکہ کی روشنی میں ہدی کے ذبح کو مکان (یعنی حرم) کے ساتھ مختص کیا گیا ہے نہ کہ زمان کے ساتھ،
فلذا يجوز ذبحه قبل يوم النحر لا في غير الحرم۔ (٢)
(٢) یہ بھی چونکہ دم کفارہ ہے (کیونکہ اس میں سے کھانا جائز نہیں ہے) لہذا دوسرے دماء کفارات کی طرح یہ بھی زمان
کی بجائے مکان کے ساتھ خاص ہوگا۔ (٣)
(٣) (١): المشقة تجلب التيسير۔ (٢)

١- البقرة (١٩٦)

٢- الجوهرية النيرة (٤٢١/١)، المبسوط للسرخسي (٩/٤)

٣- النهر الفائق (١٥٧/٢)، الهداية (٣١٣/١)، الجوهرية النيرة (٤٢١/١)، كشف الحقائق (١٥٦/١)، الدر المنتقى (٤٥٣/١)، شرح النقاية (٥٣٣/١)

٤- الاشباه والنظائر (٧٧)، المثور في القواعد (١٢٣/١)، عم صول الفقه (٢٠٩/١)، قواعد الفقه (٢٤/١)، القواعد والضوابط الفقهية (٤٢٥/١)، شرح القواعد الفقهية للزرقا (٨٨/١)، شرح الكوكب المنير (٤٤٥/٤)، موسوعة اصول الفقه (١٤٥/١٦)

(ب): الضرر يُزال. (۱)

مذکورہ بالا قواعد فقہ کی رو سے محصر کو تحلل میں تعجیل کی وسعت و رخصت دی جائے گی کیونکہ ویسے بھی وہ وقت تحلل سے قبل حلال ہو رہا ہے اور اس کا دیر تک محرم باقی رہنا اس کیلئے ضرر و مشقت کا باعث ہے جبکہ اس کا حج بھی عدم قدرت کی بناء پر گویا کہ فوت ہو چکا ہے اور اگلے سال اس کو پھر ادا کرنا لازم ہوگا۔ (۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال قاضی خان:

ویجوز ذبح هدی الإحصار قبل يوم النحر في العمرة والحج جميعا في قول أبي حنيفة وقال صاحبه رحمهما الله تعالى لا يجوز في الحج (۳) (فقول أبي حنيفة فيه راجح لتقدمه على قولهما حسب أصول صرح به العلامة الشامي كما مر)

قال الزحيلي:

وأما زمان ذبح الهدى فيجوز عند أبي حنيفة ذبح الهدى قبل يوم النحر لإطلاق النص ولأنه لتعجيل التحلل وقال الصحابان: لا يجوز ١ - وعلى الرأي الأول وهو الراجح: يكون زمان ذبح الهدى مطلق الوقت لا يتوقف بيوم النحر، سواء أكان الإحصار عن الحج أم عن العمرة. (۴)

قال الحلبي:

ويجوز ذبحها (أي شاة الإحصار) قبل يوم النحر لا في الحل وعندهما لا يجوز قبل يوم النحر إن كان محصرا بالحج (۵) (فالقول المقدم فيه هو الراجح على ما قال الشامي كما مر من قبل في مواضع متعددة)

قال ابن نجيم:

قوله (ويتوقف بالحرم لا بيوم النحر) يعني فيجوز ذبحه في أي وقت شاء لإطلاق قوله تعالى ﴿فَمَا اسْتَيْسَرَ مِنَ الْهَدْيِ﴾ (البقره: ۱۹۶) من غير تقييد بالزمان و أما تقييده بالمكان فبقوله تعالى ﴿وَلَا

۱- الاشياء والسنائر (۸۶)، قواعد فقه (۱۹/۱)، القواعد والضوابط الفقهية (۲۷۷/۱)، عمدة السناظر (۴۰/۱)،

شرح الكوكب المنير (۴۴۲، ۴)

۲- مدغع لصانع (۲، ۴۰۰)، الباب في شرح الكتاب (۱۹۱/۱)

۳- الفتاوى الخاتية على هامش الهدية (۳۰۶، ۱)

۴- الفقه الإسلامي وأدلته (۲۳۵۲، ۲۳۵۳)

۵- مفتي الأبحر (۴۵۳، ۱)

تحلقوا رؤوسكم حتى يبلغ الهدى محله ﴿البقرة: ١٩٦﴾ أى مكانه وهو الحرم فكان حجة عليهما -أى على صاحبي- في قياس الزمان على المكان. ^(١)

٥ قال الأفغانى:

قوله (لا بيوم النحر) وقال أبو يوسف ومحمد -رحمهما الله تعالى- لا يجوز للمحرم بالحج إلا في يوم النحر وله أنه دم كفارة ولذا لا يأكل منه فيختص بالمكان دون الزمان كسائر دماء الكفارات ^(٢) (فقول أبي حنيفة فيه راجح إذ قد علل المصنف له وأهمل تعليل قولهما وهذا ترجيح لقوله كما صرح به الشامى في شرح العقود ^(٣))

٦ كذا في الكتب الأخرى. ^(٤)

٧ إنما المتون الأربعة وغيرها من جميع المتون الحنفية على قول الإمام. ^(٥)

١- البحر الرائق (٩٧/٣)

٢- كشف الحقائق (١٥٦/١)

٣- شرح عقود رسم المفتى (٣٠)

٤- الفقه الحنفى وأدلته (٤٥٤/١)، تحفة الملوك (١٧٥/١)، تبيين الحقائق (٧٩/٢)؛ صنيعة يدل على ترجيح قوله

٥- المختار للفتوى (١٨١/١)، كنز الدقائق (٩٣)، الوقاية (٣٦٣/١)، مجمع البحرين (٢٥٢)، النقاية (٥٣٣/١)،

غرر الأحكام (٢٠٥/٣)، تنوير الأبصار (٧/٤)

كتاب البيوع

[۶۲] اختلافی مسئلہ

من باع صبرة طعام كل قفيز بدرهم جاز البيع في قفيز واحد عند أبي حنيفة وبطل في الباقي إلا أن يسمى جملة قفزاتها وقال أبو يوسف ومحمد: يصح في الوجهين.

مفتی بہ قول:

فتویٰ صاحبین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

صورت مذکورہ میں بیع و ثمن کی جہالت ممکن الازالة ہے کہ کیل ضرہ سے یہ جہالت رفع ہو سکتی ہے اور ایسی جہالت صحت بیع سے مانع نہیں ہوتی اس لئے (جملة المبيع اور جملة الثمن بطریق مذکورہ معلوم ہونے کی بناء پر) عقد بیع درست ہے۔ (۱)

نیز قول ابی حنيفة بجائے اس قول میں تیسیر علی الناس بھی ہے ویویدہ النصوص الصریحة، منها:

(أ) قوله تعالى ﴿يُرِيدُ اللَّهُ بِكُمُ الْيُسْرَ وَلَا يُرِيدُ بِكُمُ الْعُسْرَ﴾ (۲)

(ب) عن أبي التياح قال سمعت أنس بن مالك يقول قال رسول الله صلى الله عليه وآله

وسلم: يسروا ولا تعسروا. (۳)

علاوہ ازیں امام سرخسی نے اسی موقع پر عند صاحبین فقہ کا ایک اصول تحریر کیا ہے جس کی رو سے مذکورہ بالا عقد ”کل“ (یعنی تمام قفیزوں) میں درست ہو جاتا ہے۔ اس اصول کا حاصل یہ ہے:

۱۔ بدائع الصنائع (۴/۳۶۰)، العناية على هامش الفتح (۶/۲۴۸)، الموسوعة الفقهية (۱۵/۳۷)

۲۔ النقرة (۱۸۵)

۳۔ صحيح مسلم (۵/۱۴۱)، رقم (۴۶۲۶)، وكذا النظر في: مسند الطيالسي (۱/۲۷۸)، مسند أبي عوانة

(۴/۲۱۴)، السنن الكبرى للبيهقي (۳/۴۴۹)، الأدب المفرد (۱/۱۶۷)، رقم (۴۷۳)

”جب کلمہ ”کل“ کی اضافت ایسی چیز کی طرف ہو جس کا منتہی وکل مقدار اس کی طرف اشارہ کرنے سے معلوم ہو سکتی ہے تو ایسی صورت میں عقد، ادنیٰ (جیسے مثال مذکورہ میں ایک قفیز) کی بجائے کل (یعنی جملہ قفزان) کو شامل ہوگا کیونکہ اشارہ کسی چیز کو بتانے کے بارے میں اس کا نام ذکر کرنے سے زیادہ واضح مفہوم رکھتا ہے“ (۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشى و الحصى كفى:

وصح في صاع في بيع صبرة كل صاع بكذا وفي الكل إن سمي جملة قفز انها بلا خيار لو عند العقد وبه لو بعده في المجلس أو بعده عند هما وبه يفتى.

قال ابن عابدين:

قوله (وبه يفتى): عزاه في الشر نبالية إلى البرهان وفي النهر عن عيون المذاهب، وبه يفتى، لا لضعف دليل الإمام بل تيسيراً. (۲)

② قال ابن نجيم:

قوله (ومن باع صبرة كل صاع بدرهم صح في صاع) يعني عند أبي حنيفة إلا أن يسمى جميع قفز انها أو جميع ثمنها وقال: يصح مطلقاً - إلى أن قال - وظاهر ما في الهداية ترجيح قولهما لتأخيرہ دليلهما كما هو عادته. وقد صرح في الخلاصة في نظيره بأن الفتوى على قولهما. (۳)

قال ابن عابدين:

قوله (وقد صرح في الخلاصة في نظيره الخ) قال في النهر: وفي عيون المذاهب: به يفتى لا لضعف دليل الإمام بل تيسيراً على الناس. وكأنه في البحر لم يطلع على هذا فقال: رجع قولهما في الخلاصة في نظيره اه (۴)

③ قال سراج الدين ابن نجيم:

قوله (ومن باع صبرة كل صاع بدرهم صح في صاع) واحد عند الإمام - إلى أن قال - واعلم أن ظاهر الهداية ترجيح قولهما وفي عيون المذاهب وبه يفتى لا لضعف دليل الإمام بل

۱- المبسوط (۵/۱۳)

۲- الدار المختار مع ”الرد“: (۶۱/۷، ۶۲)

۳- البحر الرائق (۴۷۶/۵)

۴- منحة الخالق على هامش البحر (۴۷۶/۵)

تيسيراً على الناس^(١)

④ قال الحلبي:

ومن باع صبرة كل صاع بدرهم صبح في صاع فقط إلا أن يسمى جملتها..... وعندهما يصح في الكل في جميع ذلك
قال داماد أفندي في أثناء شرح له:

واعلم أن المصنف رجح قول الإمام لأنه قدمه كما هو دأبه لكن ظاهر ما في الهداية ترجيح قولهما لتأخير دليلهما كما هو عادته، وصرح في الخلاصة والزاهد وغيرهما بأن الفتوى على قولهما تيسيراً على الناس^(٢)

⑤ قال الحصكفي:

(وعندهما يصح في الكل في جميع ذلك) المذكور من الصبرة والقطيع بلا خيار للمشتري إن رآه، وعليه الفتوى كما مر^(٣)

⑥ قال الزحيلي:

إن أبا حنيفة قال: من باع صبرة طعام كل قفيز بدرهم مثلاً وهو البيع بسعر الواحدة جاز البيع في قفيز واحد فقط..... وقال صاحبان: يصح البيع في كل الصبرة- إلى أن قال- وقول صاحبين هو المفتى به تيسيراً على الناس^(٤)

⑦ كذا في الكتب الأخر^(٥)

١- النهر الفائق (٣/٣٤٨)

٢- مجمع الأنهر شرح ملتقى الأبحر (١٧/٣)

٣- الدر المنقذ شرح السلتقى (١٨/٣)

٤- الفقه الإسلامي وأدلته (٣٦٧٧، ٣٦٧٨)

٥- حاشية الطحطاوى على الدر المختار (١٧/٣)، الباب في شرح الكتاب (١/١٩٩)، الفقه الحنفى وأدلته (٢/٢٠).

الفقه الحنفى في ثوبه الحديد (٤/٤٧)، المعتمد على المختصر (٢٩١)

[۶۳] مسئلہ

وأجرة الكيال وناقذ الثمن على البائع
وأجرة وزان الثمن على المشتري.

مفتی بہ قول:

مفتی بہ قول کے موافق ناقذ ثمن کی اجرت بائع کی بجائے مشتری کے ذمہ ہے۔

مستدلہ:

باب ہذا میں اصول یہ ہے کہ متعاقدین میں سے جو جس چیز کا محتاج ہوتا ہے اس چیز سے متعلقہ لوازمات و ذمہ داریاں بھی اسی عاقد پر عائد ہوتی ہیں۔ صورت مذکورہ میں مشتری چونکہ جید (در اہم و دنا نیر) کے دینے کا پابند و محتاج ہے اس لئے اس جو دت کی جانچ پڑتال کی ذمہ داری بھی اسی مشتری پر ہوگی اور وہی اس "نقد" کی اجرت کا مکلف ہوگا فافہم (۱)

تخریجہ:

قال التمرقاشی:

وأجرة كيل ووزن وعد و ذرع على بائع وأجرة وزن ثمن و نقده على مشتري.

۱- قال ابن عابدين:

قوله (وأجرة وزن ثمن و نقده) أما كون أجرة وزن الثمن على المشتري فهو باتفاق الائمة الأربعة

وأما الثاني فهو ظاهر الرواية وبه كان يفتي الصدر الشهيد وهو الصحيح. (۲)

۲- قال الطحطاوى:

قوله (على مشتري) لأنه من باب التسليم و تسليم الثمن على المشتري فكذا ما يكون من تمامه و

هذا هو الصحيح كما في الخلاصة وهو ظاهر الرواية كما في الخانية (۳)

في الهندية:

وأجرة ناقذ الثمن على البائع إن زعم المشتري جودة الثمن و الصحيح أنه على المشتري مطلقاً

۱- مستفاد من "الموسوعة الفقهية (۵۰ / ۱۵)" بتسهيل

۲- رد المحتار (۹۳ / ۷)

۳- حاشية الطحطاوى على الدر المختار (۲۶ / ۳)

وعليه الفتوى (١)

٢ قال ابن نجيم :

قوله (وأجرة نقد الثمن ووزنه على المشتري)..... وما ذكره المصنف في نقد الثمن هو الصحيح اهـ (٢)

٣ قال ابن الهمام :

وأما أجرة ناقد الثمن فاختلف الرواة والمشايخ: فروى ابن رستم عن محمد أنه على البائع وهو المذكور في المختصر..... وروى ابن سماعة عنه أنه على المشتري وبه كان يفتي الصدر الشهيد (٣)
٤ قال داماد أفندي :

وأجرة نقد الثمن أى تميز جيده عن رديه ووزنه على المشتري لأنه يحتاج في تسليم الثمن إلى تعيين قدره وصفة فتكون مؤنته عليه وكذا مؤنة تميز الجيد عن غيره هو الصحيح كما في الخلاصة وهو ظاهر الرواية كما في الخانية وبه يفتى كما في الزاهدى وغيره (٤)
٥ قال الحداد الزبيدى :

قوله (وأجرة الكيال و ناقد الثمن على البائع)..... وأما ناقد الثمن فذكر الشيخ أن أجرته على البائع وهى رواية ابن رستم عن محمد..... وروى ابن سماعة عن محمد أنه على المشتري - إلى أن قال - وهو الصحيح. (٥)

٦ قال سليمان الهندي :

وفى "الفتاوى الصغرى" اختلف المشايخ في أجرة النقد، قال بعضهم: على البائع وقال بعضهم: على المشتري ثم قال : وبه يفتى (٦)

٧ كذ في الكتب الآخر (٧)

١- الهنذية (٢٨/٣)

٢- البحر الرائق (٥/٥١١)

٣- فتح القدير (٦/٢٧٢، ٢٧٣)

٤- مجمع الأنهر (٣/٣١)

٥- الجوهرة النيرة (١/٤٤٢)

٦- المعتصر على هامش المختصر (٢٩٦)

٧- العناية على هامش الفتح (٦/٢٧٤)، الكفاية الملحقه بالفتح (٦/٥٩)، النهر الفائق (٣/٣٦١)، الدر المنقى (٣/٣١)

٣١، المحيط البرهاني (٦/٢٧٠)، الموسوعة الفقهية (٤١/١٤٣)

باب خيار الشرط

[٢٣] اختلاف في مسئلته

ولهما (أى للمتعاقدین) الخيار ثلاثة أيام فما دونها
ولا يجوز أكثر من ذلك عند أبي حنيفة وقال
أبو يوسف ومحمد: يجوز إذا سمى مدة معلومة.

مفتى به قول:

فتوى امام ابو حنيفة كقول پر ہے۔

قول مفتى به كما مستدل:

(١) عن ابن عمر قال: كان حبان بن منقذ رجلا ضعيفا وكان قد سفع في رأسه مأموية فجعل له رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم الخيار فيما اشترى ثلاثا وكان قد ثقل لسانه فقال له رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم "بع وقل لا خلاية" اهـ (١)

(٢) عن محمد بن إسحاق عن محمد بن يحيى بن حبان قال هو جدى منقذ بن عمرو. وكان رجلا قد أصابته آمة في رأسه فكسرت لسانه. وكان لا يدع على ذلك التجارة. وكان لا يزال يغبن. فأتى النبي صلى الله عليه وسلم فذكر ذلك له. فقال له: "إذا أنت بايعت فقل لا خلاية. ثم أنت في كل سلعة ابتعتها بالخيار ثلاث ليال. فإن رضيت فأمسك وإن سخطت فارددها على صاحبها". (٢)

١- أخرجه الحاكم في المستدرک (٢٦/٢) رقم (٢٢٠١)، وصححه الذهبي. وقال البيهقي في "مختصر الخلافات" (٢٧٥/٣) عنه: رواه ثقات.

وكذا أخرجه ابن الحارود في "المنتقى" (١٤٦/١) برقم (٥٦٧)، والبيهقي في "الصغيرى" (٥٧/٢) برقم (١٩٣٣)، و"الكبرى" (٢٧٣/٥) برقم (١٠٢٣٨)، والدارقطنى في "سننه" (٥٤/٣) برقم (٢١٧)

٢- سنن ابن ماجه (٧٨٩/٢) رقم (٢٣٥٥)

قال البوصيرى في "مصباح الزجاجه" (٣١/٢): هذا إسناد ضعيف لتدليس ابن إسحاق.

==

- (٣) عن أنس أن رجلا اشترى من رجل بعيرا واشترط الخيار أربعة أيام فأبطل رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم البيع وقال: "الخيار ثلاثة أيام" (١)
- (٤) عن ابن عمر قال قال رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم: "الخيار ثلاثة أيام" (٢)
- (٥) حدثنا ابن جريج أخبرني قال سليمان بن البرصاء: بايعت ابن عمر بيعا فقال لي: إن جاءتنا

== وأنه شاهد من حديث أنس رواه أصحاب السنن الأربعة.

الإيقاظ:

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

هذا محمد بن إسحاق؛ وإن أعله البوصيري ههنا وفي "تحاف الخيرة" (٩٢:٣) أيضا بالتدليس، ولكن قال ابن الملقن في "تحفة المحتاج إلى أدلة المنهاج" (٢٢٩:٢) بعد سرده: رواه ابن ماجه من حديث عبد الأعلى عن محمد بن إسحاق عن محمد بن يحيى بن حبان به وذكره البخاري في تاريخه بتصريح ابن إسحاق بالتحديث. انتهى.

قلت -القائل العبد الضعيف-: فاندحض به شبهة التدليس من ابن إسحاق فصلحت روايته للاحتجاج بها فضلاً عن أن لها شاهداً -كما ذكره البوصيري نفسه وقد رأيته-، وعدة طرق ذكرها ابن الملقن مستوفيا في تخريجه لأحاديث "الوسيط" كما أشار إليه بقوله في "بدر المنير" (٥٣٨:٦): وقد ذكرت طرق هذا الحديث مستوفاة في تخريجي لأحاديث الوسيط بزيادة فوائد فراجعها منه فإنها من المهمات.

١- أخرجه الحافظ -من طريق عبد الرزاق- في "المختصر الخبير" (٥٤/٣)، وسكت عنه. فهذا تصحيح أو تحسين له منه كما لا يخفى. وإن سلم -على سبيل التنزل- ما قيل فيه من جرح أبان بن أبي عياض فلا يتنزل منزلته من كونه صالحاً للاستيناس به؛ كما نرى في كلام المحقق الكمال في "الفتح" (٢٧٩:٦) عنه، إذ قال فيه:

"هو وإن لم يبلغ درجة الحجة فلا شك أنه يستأنس به بعد تمام الحجة، إلا أنه أعل بأبان مع الاعتراف بأنه كان رجلاً صالحاً".

٢- السنن الكبرى للبيهقي (٢٧٤/٥) رقم (١٠٧٦٧)، سنن الدار قطنى (٣٠/٧) رقم (٣٠٥٦).

قال العثماني في "إعلاء السنن" (٥٠:١٤):

رواه البيهقي وسكت عنه وأعله ابن الجوزي بأن أحمد بن عبد الله بن ميسرة قد ضعفه الدار قطنى؛ وقال ابن حبان: لا يحل الاحتجاج به.

قلت -القائل العثماني-: قال الدار قطنى: كان يحدث من حفظه فيهم، وليس ممن يتعمد الكذب، وقال ابن أبي حاتم: "تكلموا فيه" كما في "المسان"، وهذا تلين هين، وأما ابن حبان فهم قصاب كما ذكرنا في المقدمة، ولما رواه شواهد فالحديث صالح للاحتجاج به.

نفقتا إلى ثلاث ليال فالباع بيعنا، وإن لم تأتتا نفقتا إلى ذلك فلا بيع بيننا وبينك، ولك سلعتك. (۱)
مذكورہ بالا ”ثلاثة أيام“ والی روایات سے احتجاج بایں طور ہے کہ شرط خیار اصل کے اعتبار سے مقتضائے عقد (وهو اللزوم) کے خلاف ہے اور اس کو روایات مذکورہ کی بناء پر خلاف قیاس مشروع قرار دیا گیا ہے لہذا اس کی مدت بھی اپنے مورد پر منحصر رہے گی اور تین ایام سے تجاوز نہیں ہوگی۔ (۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① فی الہندیۃ:

فعند أبي حنيفة لا يجوز أكثر من ثلاثة أيام وعندهما يجوز إذا سمي مدة معلومة كذا في مختار الفتاوى والصحيح قول الإمام. (۳)

② قال الحصكفي:

(وعند هما يجوز إن بين مدة معلومة أي مدة كانت) طالت أو قصرت كتأجيل الثمن والصحيح قول الإمام. (۴)

③ قال برهان الدين (في مبحث ”البيع بشرط الخيار“):

وإن قال أربعة أيام أو ما أشبه ذلك فعلى قول أبي حنيفة العقد فاسد وهو قول الزفر وقال أبو يوسف ومحمد: العقد جائز والصحيح ما قاله أبو حنيفة. (۵)

④ قال السمرقندی:

أما إذا شرط الخيار أربعة أيام أو شهرا فقال أبو حنيفة وزفر بأن البيع فاسد وقال أبو يوسف ومحمد والشافعي بأنه جائز والصحيح ما قاله أبو حنيفة. (۶)

⑤ قال قاضي خان:

۱۔ أخرجه ابن حزم من طريق عبد الرزاق، في ”المحلى“ (۳۷۳/۸) وقال في ”الإعلاء“ (۴۹: ۱۴) بعده: ولم يعله بشيء فهو صحيح أو حسن.

۲۔ الفقه الحنفی فی ثوبہ الجدید (۱۱۱/۴)، البناية (۸۱/۱۰)، كشف الحقائق (۷۰۲)

۳۔ الہندیۃ (۳۸/۳)

۴۔ الدر المنثور (۳۶/۳)

۵۔ المحيط البرہانی (۵۸۲/۶)

۶۔ تحفة الفقہاء (۶۶/۲)

وكذلك خيار الشرط للأجنبي جائز عندنا وهو موقت بثلاثة أيام أو أقل. (١)

قال الزيلعي: ⑥

لو شرطاً أكثر من ثلاثة أيام لا يجوز وهذا عند أبي حنيفة وبه قال زفر والشافعي وقال: يجوز إذا سمي مدة معلومة لما روى عن ابن عمر أنه أجاز الخيار إلى شهرين... ولأبي حنيفة إن شرط الخيار مخالف لمقتضى العقد وهو اللزوم وإنما جوزناه بخلاف القياس بما روينا من النص فيقتصر على مورد النص - إلى أن قال - في تأييد أدلة أبي حنيفة - وحديث ابن عمر ليس بنص فيه فروى أنه أجاز الخيار إلى شهر فيحتمل أن يكون خيار الرؤية أو العيب. (٢)

⑦ إنما اختار أصحاب المتون قول أبي حنيفة. (٣) وقد التزموا فيها المسائل التي اعتمد عليها المشايخ

فائده مهمة: قال الشيخ غلام قادر النعماني تطبيقاً بين القولين بأحسن وجهه:

والأوجه أن يقال إن كانت المبيعة مما يعلم حالها في ثلاثة أيام أو أقل فالعمل على قول أبي حنيفة وإن كانت المبيعة مما لا يعلم حالها في ثلاثة أيام بل تحتاج إلى أكثر من ذلك فالعمل على قول صاحبين (٤)

[٢٥] اختلاف في مسئلة

خيار المشتري لا يمنع خروج المبيع من ملك البائع إلا أن المشتري لا يملكه عند أبي حنيفة وقال أبو يوسف ومحمد: يملكه.

مفتي به قول:

فتوى امام ابو حنيفة کے قول پر ہے۔

١ - الخانية على هامش الهندية (١٧٨/٢)

٢ - تبين الحقائق (١٤/٤)

٣ - المختار للفتوى (١٣/٢)، كنز الدقائق (٢٣١)، الرواية (١٩/٣)، تنوير الأبصار (١٠٦/٧)، غرر الأحكام (١٨٠/٦)

٤ - القول الراجح (١٣/٢)

قول مفتی بہ کا متدل:

خیار مشتری کی بناء پر ثمن ابھی تک مشتری کی ملک سے نہیں نکلی بلکہ حال اس کی ملک پر باقی ہے تو ادھر اگر ہم یہ بھی کہہ دیں کہ بیع اس کی ملک میں آگئی ہے تو پھر اس عقد معاوضہ میں ایک ہی شخص (یعنی مشتری) کی ملک میں دونوں عوض (ثمن و بیع) جمع ہو جائیں گے جو کہ بالکل درست نہیں ہے کیونکہ پوری شریعت میں اس کی کوئی اصل موجود نہیں ہے لہذا یہی کہا جائے گا کہ مشتری اپنی مدت خیار تک بیع کا مالک نہیں ہوگا۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال السمرقندی:

وهل يدخل المبيع في ملك المشتري، عند أبي حنيفة يزول عن ملك البائع ولا يدخل في ملك المشتري وعندهما يدخل والصحيح قول أبي حنيفة.^(۲)

② قال قاضي خان:

ولو كان الخيار للمشتري لا يخرج الثمن عن ملكه في قولهم ويخرج المبيع عن ملك البائع ولا يدخل في ملك المشتري في قول أبي حنيفة وعندهما يدخل^(۳) (فالقول المقدم فيه هو الراجح حسب تصريح الشامي في شرح العقود)

③ قال ابن عوض الجزيري:

فأبو حنيفة يقول: إنه لا يدخل في ملك المشتري - ثم ذكر دليله - والصاحبان يقولان: إنه يدخل في ملك المشتري لأنه لو لم يدخل لكان سائبة غير مملوك لأحد وأجيب بأنها ليست سائبة لأن ملك البائع لا يزال متعلقا به^(۴) (وهذا النمط - أي التعرض للإجابة عن استدلالهما - يدل على ضعف دليلهم وقوة دليله)

④ تفصيل رد المحتار يدل على ترجيح قوله حيث رد ابن عابدين فيه قولهما مجيبا عما

۱ - انظر له: الجوهرية النيرة (۱/۴۴۵)، فتح القدير (۶/۲۵۸)، الباب في شرح الكتاب (۱/۲۰۳)، تبين الحقائق

(۴/۱۶)، الفقه الحنفی وأدلته (۲/۲۹)، كشف الحقائق (۲/۸)

۲ - تحفة الفقهاء (۲/۷۷)

۳ - الخانية (۲/۱۷۸)

۴ - الفقه على المذاهب الأربعة (۲/۱۴)

تمسك به بالبسط (١)

● إنما المتون الأربعة المعتبرة على قول الإمام وذاك ترجيح له أيضاً.

١- قال الموصلي: خيار البائع لا يخرج المبيع عن ملكه وخيار المشتري يخرج ولا يدخله في ملكه (٢)

٢- قال النسفي: وخيار البائع يمنع خروج المبيع عن ملكه..... وخيار المشتري لا يمنع ولا يملكه (٣)

٣- قال ابن الساعاتي: وإذا اشترى بالخيار لم يخرج الثمن عن ملكه وخرج المبيع عن ملك البائع والمشتري لا يملكه (٤)

٤- قال المحجوبي: ويخرج (المبيع) عن ملك البائع مع خيار المشتري وهلكه في يده بالثمن كتعيبه ولا يملكه المشتري (٥)

١- رد المحتار (١١٩/٧)

٢- المختار للفتوى (١٤/٢)

٣- كنز الدقائق (٢٣١)

٤- مجمع البحرين (٢٧٤)

٥- الوقاية (٢٠/٣)

باب خيار الرؤية

[۶۶] مسئلہ

إن رأى صحن الدار فلا خيار له وإن لم يشاهد بيوتها.

مفتی بہ قول:

اس مسئلہ میں امام زفرؒ کے قول پر فتویٰ ہے کہ اسقاط خيار کے لئے محض رویت صحن کافی نہیں بلکہ داخل بیوت کو بھی اس کے لئے دیکھنا ضروری ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل و حقیقت:

یہ اختلاف درحقیقت اختلاف زمان و مکان پر مبنی ہے کہ مصنفؒ نے کوفہ وغیرہ کے گھروں کو سامنے رکھ کر یہ بیان فرمایا کیونکہ ان گھروں کا داخل و خارج یکساں ہوا کرتا تھا برخلاف عصو رمتاخرہ کے، کہ اس میں گھروں کے داخل و خارج میں ممتاز و نمایاں فرق ہوتا ہے جس میں محض گھر کے خارجی حصے پر نظر ڈالنے سے داخلی حصے کا علم نہیں ہو سکتا لہذا اس دور میں اندرونی حصہ دیکھنا بھی ضروری ہے۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن الهمام:

وأما في ديارنا فلا بد من الدخول داخل الدار كما قال زفرؒ لتفاوت الدور بكثرة المرافق و قلتها فلا يصير معلوما بالنظر إلى صحنها و هو الصحيح.^(۲)

② قال ابن نجيم:

أما الدار فظاهر الرواية أنه إذا رأى خارجها أو رأى أشجار البستان من خارج فإنه يكتفي به وعند زفرؒ لا بد من دخول داخل البيوت. والأصح أن جواب الكتاب على وفاق عاداتهم في الأبنية فإن

۱۔ الجوهرۃ النيرة (۴۵۱/۱)، "فتح القدیر" (۳۱۷/۶)

۲۔ فتح القدیر (۳۱۷/۶)

دورهم لم تكن متفاوتة يومئذ فأما اليوم فلا بد من الدخول داخل الدار للتفاوت، فالنظر إلى ظاهر لا يوقع العلم بالداخل وفي جامع الفصولين وبه يفتى^(١)

② قال الحداد الزبيدي:

وقال زفر: لا بد من رؤية داخل البيوت وهو الصحيح وعليه الفتوى لأن الدور مختلفة وكلام الشيخ خرج على دورهم بالكوفة لأن داخلها وخارجها سواء^(٢)

④ قال الحصكفي:

وقال زفر: لا بد من رؤية داخل البيوت وهو الصحيح وعليه الفتوى.

قال ابن عابدين الشامي:

قوله (وقال زفر) قال في النهر: قيل هذا قول زفر هو الصحيح وعليه الفتوى واكتفى الثلاثة برؤية خارجها وكذا برؤية صحنها والأصح أن هذا بناء على عادتهم في الكوفة أو بغداد فإن دورهم لم تكن متفاوتة إلا في الكبر والصغر وكونها جديدة أو لا فأما في ديارنا فهي متفاوتة^(٣)

⑤ في الهندية:

وإن كان المبيع عقاراً، ذكر في عامة الروايات أنه إذا رأى خارج الدار ورضى به لا يبقى خياره قالوا هذا إذا لم يكن في الداخل بناء فإن كان فيها بناء لا بد من رؤية الداخل أو ما هو المقصود منه وعليه الفتوى^(٤)

⑥ كذا في الكتب الأخر^(٥)

١- البحر الرائق (٤٩/٦)

٢- الجوهرة النيرة (٤٥١/١)

٣- رد المحتار مع الدر المختار (١٥٤/٧)

٤- الفتاوى الهندية (٦٣/٣)

٥- فتاوى قاضي خان (١٨٩/٢)، ملتقى الأبحر (٥٤،٥٣/٣)، جامع الفصولين (٢٤٩/١)، تبين الحقائق (٢٧/٤)،
الشفقة الإسلامية وأدلته (٣٥٨٧)، التصحيح لابن قطلوبغا (١٧٢)، درر الحكام شرح مجلة الأحكام (٢٧٤/١)، الوقاية
وشرحه (٢٨/٣)، مجمع البحرين وملتقى النيرين (٢٧٧)

باب خيار العيب

[٦٤] اختلاف في مسئلة

ان قتل المشتري العبد أو كان طعاما فأكله ثم اطلع
على عيبه لم يرجع عليه بشيء في قول أبي حنيفة
- رحمه الله تعالى - وقالوا: يرجع بنقصان العيب.

تنبيه:

صورت مذکورہ بالا میں اختلاف صرف اکل طعام میں ہے۔ قتل عبد میں کوئی اختلاف نہیں ہے (إلا في رواية عن
أبي يوسف فقط) بلکہ اس قتل کی صورت میں امام صاحب کا قول ہی ظاہر الروایۃ ہے۔ (۱)

مفتی بہ قول:

”اکل طعام“ والی صورت میں فتویٰ صاحبین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) قال محمد أخبرنا أبو حنيفة عن الهيثم عن ابن سيرين عن علي بن أبي طالب رضي الله عنه في
الرجل يشتري الجارية فيطأها ثم يجد بها عيبا قال: لا يستطيع ردها ولكنه يرجع بنقصان العيب، قال
محمد: وبهذا نأخذ. (۲)

(۲) عن الثوري عن زكريا عن الشعبي أن رجلا ابتاع عبدا فأعتقه ووجد به عيبا فقال يرد علي
صاحبه فضل ما بينهما. (۳)

۱۔ الجوهرۃ النيرة (۴۵۸/۱)، الهدایۃ (۴۵/۳)

۲۔ کتاب الآثار بروایۃ الشیانی (۱۸۰) رقم (۷۳۴)، وکذا بمعناه فی: سنن البیہقی الکبری (۱۵۲/۵)، رقم
(۱۰۵۲۶)، مصنف عبدالرزاق (۱۵۲/۸)، رقم (۱۴۶۸۴)

۳۔ مصنف عبدالرزاق (۱۶۴/۸)، رقم (۱۴۷۲۷)

قلت: رجاله ثقات (الثوری هو سفیان بن سعید بن مسروق الثوری المعروف، وزکریا هو ابن أبی زائدة الوداعی، من
رجال ”الستة“، و”القرن الثانی“ فلا یضر تدلیسه، والشعبي هو عامر بن شراحیل المعروف)

مندرجہ بالا روایات سے استدلال از قبیل نظائر و شواہد ہے۔

۳۔ صورت مذکورہ میں مشتری نے بیع کے ساتھ وہ عمل کیا ہے جو مقصود بالشراء تھا اور اس کے ساتھ ایک فعل مقاد تھا لہذا یہ اعتاق عبد والی صورت کے مشابہ ہو گیا جس میں مشتری کو عبد معیب ہونے پر رجوع بالنقصان کا حق ہوتا ہے اسی طرح یہاں بھی اسنو یہ حق حاصل ہوگا۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال ابن الہمام:

(وَأَمَّا الْأَكْلُ فَعِنْدَهُمَا يَرْجَعُ بِهِ) وَبِهِ قَالَ الشَّافِعِيُّ وَأَحْمَدُ وَفِي الْخُلَاصَةِ عَلَيْهِ الْفَتْوَى وَبِهِ أَخَذَ الطَّحَاوِيُّ^(۲)

● قال ابن نجيم:

(وَأِنْ أَعْتَقَهُ عَلَى مَالٍ أَوْ قَتَلَهُ أَوْ كَانَ طَعَامًا فَأَكَلَهُ أَوْ بَعْضُهُ لَمْ يَرْجَعْ بِشَيْءٍ) وَأَمَّا الْأَكْلُ فَالْمَذْكُورُ قَوْلُهُ وَأَمَّا عِنْدَهُمَا فَيَرْجَعُ اسْتِحْسَانًا - إِلَى أَنْ قَالَ - وَالْحَاصِلُ: أَنَّ الْفَتْوَى عَلَى قَوْلِهِمَا فِي الرَّجُوعِ بِالنَّقْصَانِ^(۳)

● قال 'المرتاشي' والحصكفي:

أَوْ كَانَ الْمَيْعَ طَعَامًا فَأَكَلَهُ أَوْ بَعْضُهُ فَإِنَّهُ يَرْجَعُ بِالنَّقْصَانِ اسْتِحْسَانًا عِنْدَهُمَا وَعَلَيْهِ الْفَتْوَى^(۴)
قال ابن عابدين:

والحاصل: أَنَّهُمَا قَوْلَانِ مُصَحَّحَانِ وَلَكِنْ صَحَّحُوا قَوْلَهُمَا بِأَنَّ عَلَيْهِ الْفَتْوَى وَلَفْظُ الْفَتْوَى أَكَّدَ الْفَافِ التَّصْحِيحَ، وَلَا سِيَّمَا هُوَ أَرْفَقُ بِنَاسِ كَمَا يَأْنِي فَلِذَا اخْتَارَهُ الْمُصَنِّفُ فِي مَتْنِهِ^(۵)

● قال الحصكفي:

(وَكَذَا لَوْ أَكَلَ الطَّعَامَ كُلَّهُ أَوْ بَعْضُهُ أَوْ لَبَسَ الثَّوبَ فَتَخَرَّقَ لَا يَرْجَعُ خِلَا فَا لِهَمَّا) قُلْتُ: وَفِيهِ أَيْضًا الْفَتْوَى عَلَى قَوْلِهِمَا فِي الْأَكْلِ^(۶)

۱۔ تبیین الحقائق (۳۶/۴)

۲۔ فتح القدیر (۳۴۱/۶)

۳۔ البحر الرائق (۸۸/۶)

۴۔ الدر المختار (۱۹۱/۷)

۵۔ رد المحتار (۱۹۲/۷)

۶۔ الدر المنثور (۶۸/۳)

- ٥ قال العيني تحت المسألة المذكورة:
فعند أبي حنيفة ليس له الرجوع بنقصان العيب خلافا لأبي يوسف ومحمد والشافعي رحمهم
الله تعالى وفي الخلاصة: والفتوى على قولهما (١)
قال طهماز:
أو كان المبيع طعاما فأكله أو بعضه أو لبس الثوب حتى تخرق فإنه يرجع بالنقصان استحسانا
عندهما وعليه الفتوى (٢)
٦ كذا في الكتب الأخر (٣)

١- البناية (١٧٩/١٠)

٢- الفقه الحنفى في توبة الحديد (١٣٩/٤)

٣- الجوهرة النيرة (٤٥٨/١)، الفقه الإسلامى وأدلته (٣٥٦٩)، الفقه الحنفى وأدلته (٣٤/٢)، بدائع الصنائع (٥٦٩/٤)،
منحة الخالق على البحر (٨٩/٦)، الفتاوى الهندية (٧٦/٣)، لسان الحكام (٣٥٧/١)، خلاصة الفتاوى (٦٩/٣)، مجمع
الضمانات (٣١٠/٤)، حاشية الشلبى على التبيين (٣٦/٤)، النهر الفائق (٤٠٢/٣)، مجمع الأنهر (٦٨٣)

باب البیع الفاسد

ملاحظہ:- باب ہذا کے آغاز میں بعض بیوع باطلہ کو بھی بیع فاسد کی مشلہ میں ذکر کر دیا ہے کالبیع بالمیتة والدم وغير ذلك، تو یہ ذکر مسائل موجود غیر مفتی بہا کی قبیل سے نہیں ہے بلکہ فاسد، باطل سے چونکہ اعم ہے کہ ہر باطل فاسد بھی ہوتا ہے اس لئے بعض مرتبہ فقہاء باطل کو فاسد کے زمرہ میں ذکر کر دیتے ہیں، فافہم ولا تغترو بما فی الكتاب.

[۶۸] مسئلہ

ومن اشتری..... نعلا علی أن یحذوها أو یشترکہا فالیع فاسد.

مفتی بہ قول:

قول مفتی بہ کے موافق مذکورہ بالا شرائط کے ساتھ اگر کسی نے نعل (چمڑا، جوتا) خریدا تو یہ بیع درست ہے۔

مستدلہ:

قیاساً یہ بیع فاسد ہے اور از روئے استحسان جائز ہے اور استحسان کو قیاس پر اس باب میں ترجیح حاصل ہے۔ یہاں وجہ استحسان تعامل ناس ہے اور بغیر کسی نکیر کے تمام اعصار و امصار میں لوگوں کا یہ تعامل ایک گونہ اجماع ہے اور ایک مستقل دلیل ہے جو مندرجہ ذیل روایات سے مستنبط ہے:

(۱) یقول (ابن عباس) : قال رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم: "لا یجمع الله امتی علی ضلالة أبداً." (۱)

۱۔ أخرجه الحاكم في "المستدرک" (۲۰۲/۱) برقم (۳۹۹) وقال: فإبراهيم بن ميمون العدني هذا قد عدله عبدالرزاق وأثنى عليه وعبدالرزاق إمام أهل اليمن وتعديله حجة وقد روي هذا الحديث عن أنس بن مالك، وقال الذهبي في التلخيص: إبراهيم عدله عبدالرزاق ووثقه ابن معين.

وقال الحافظ في "التلخيص الحبير" (۲۹۹/۳): وللترمذي وإسحاق بن إبراهيم عن ابن عمر مرفوعاً: "لا تجتمع هذه الأمة على ضلال أبداً"، وفيه سبيلان بن شعبان المدني وهو ضعيف وأخرج الحاكم له شواهد.

==

وقال ابن السلق في "تذكرة المحتاج إلى أحاديث المنهاج" (۵۱/۱):

(٢) قال عبد الله بن مسعود^(١): "مارأى المسلمون حسناً فهو عند الله حسن"^(٢)

تخریج:

① قال التمر تاشي والحصكفي:

فيصح البيع بشرط يقتضيه العقد كشرط الملك للمشتري.... أولاً يقتضيه لكن جرى العرف به كبيع نعل على أن يحذوه البائع ويشركه استحساناً للتعامل بلا نكير.

قال ابن عابدين:

قوله (استحساناً للتعامل) أي يصح البيع ويلزم الشرط استحساناً للتعامل^(٣)

② قال داماد أفندي:

ويصح في النعل استحساناً للتعامل لأن التعامل يرجع على القياس لكونه اجماعاً عملياً و

== الحديث الحادي والخمسون: "لا تجتمع أمتي على خطأ".

هذا الحديث لم أره بهذا اللفظ. نعم! هو مشهور بلفظ: "علي ضلالة" بدل "على خطأ" وله طرق: - فقال في الطريق السادس:-

السادس: من حديث ابن عباس، رواه البيهقي في كتاب المدخل من حديثه مرفوعاً: "لا تجتمع أمتي على ضلالة أبداً". ثم قال (أي البيهقي): له شواهد من حديث ابن عمر وأبي مالك الأشعري وأنس.

١- ما يأتى من الرواية هو قول ابن مسعود وليس بحديث مرفوع [كما روى في المؤطا برواية الشيباني (١: ٣٥٥) برقم (٢٤١) مرفوعاً] كما تراه في الكتب التالية من هذا الفن:

كشف الخفاء (١٦٨/٢) رقم (٢٢١٢)، المقاصد الحسنة للسخاوي (٥٨١/١) رقم (٩٥٩)، الدرر المنتثرة (١٨٨/١) رقم (٤٠٢)، الإتقان للغزالي (٣٩٣/١) رقم (١٦٢٣)، أسنى المطالب (٢٤٧/١) رقم (١٢٥٧)، مختصر المقاصد الحسنة للزرقاني (١٦٨) رقم (٨٨٩)، النخبة البهية (١٠٧/١) رقم (٢٩٤)، تذكرة الموضوعات للطاهر الفتني (٩١/١)، تحقيق السندوى وتعليقه على "المؤطا" برواية محمد بن الحسن (٣٥٥/١)، والمحقق قد أطل الكلام فيه وأشبع وأتى بتحقيق أنيق يروى الغليل.

٢- مسند أحمد (٣٧٩/١) رقم (٣٦٠٠)، وكذا انظر له: المستدرک على الصحيحين (٨٣/٣) رقم (٤٤٦٥)، المعجم الأوسط للطبراني (٥٨/٤) رقم (٣٦٠٢)، المعجم الكبير له أيضاً (١١٢/٩) رقم (٨٦٠٢)، مسند البزار (٢٩٣/١) رقم (١٨١٦)، مسند الطيالسي (٣٣/١) رقم (٢٤٦).

قال الحاكم: هذا حديث صحيح الإسناد ولم يخرجاه ووافقه الذهبي.

٣- الدر المختار مع رد المختار (٢٨٨/٢)

القياس عدم الجواز وهو قول زفر^(١)

قال ابن البرزاز الكردي: (٢)

(أ) الخامس في البيع بشرط..... أو لا يلزم لكن ورد به الشرع كخيار الشرط ثلاثاً أو النقد أو التأجيل للشئ أو لم يرد به الشرع لكنه متعارف كشرط حذاء النعل أو تشريك النعل بالشراك المشتري لا يفسد في الكل.

(ب) اشترى ثوباً أو خفاً خلقاً على أنه يرقعه البائع ويخزوه ويسلمه صح للعرف.

في الهندية:

وإن كان الشرط شرطاً لا يلزم العقد إلا أن الشرع ورد بجوازه كالخيار والأجل أو لم يرد الشرع بجوازه ولكنه متعارف كما إذا اشترى نعلًا وشراكا على أن يحدوه البائع جاز البيع استحساناً. (٣)

قال قاضي خان:

باع خفاً به خرق على أن يخزوه البائع جاز كما لو اشترى نعلًا على أن يحدوه البائع. (٣)

كذا في الكتب الأخر (٥)

١- مجمع الأنهر (٩٢/٣)

٢- الفتاوى البرزازية على هامش الهندية: (أ) (٤٢٣/٤) (ب) (٤٢٩/٤)

٣- الفتاوى الهندية (١٣٣/٣)

٤- الفتاوى الخانية على هامش الهندية (١٥٧/٢)

٥- العناية على هامش "فتح القدير" (٤١٥، ٤١٤/٦)، البحر الرائق (١٤٤، ١٤٥/٦)، الفقه الإسلامي وأدلته

(٣٤٧١)، البناء (٢٩١/١)، تحفة الفقهاء (٥٢/٢)، مبسوط للمرخسي (٢٠٠/٦)، درر الحكام (٢٨٢/٦)،

بدائع الصنائع (٣٨١/٤)

باب الإقالة

[٦٩] اختلاف في مسئلته

هي فسخ في حق المتعاقدين بيع جديد في حق غيرهما في قول أبي حنيفة (وعند أبي يوسف هو بيع أى في حقهما^(١))

مفتى به قول:

فتوى امام ابو حنيفة كقول پر ہے۔

قول مفتى به كما استدل:

- (١) عن عكرمة عن ابن عباس أنه كره أن يتاع البيع ثم يردده ويرد معه دراهم وفي هذا دلالة على أن الإقالة فسخ فلا تجوز إلا برأس المال^(٢)
- (٢) عن ابن عمر قال: إذا سلفت في شيء فلا تأخذ إلا رأس مالك أو الذي سلفت فيه^(٣)
- (٣) عن عمر وبن شعيب عن أبيه شعيب أن عبد الله بن عمر كان يسلف له في الطعام فقال للذي كان يسلف له: لا تأخذ بعض مالنا وبعض طعامنا ولكن خذ رأس مالنا كله أو الطعام وأيا^(٤)
- (٤) من طريق الحجاج بن المنهال نا الربيع بن حبيب: كنا نختلف إلى السواد في الطعام وهو

١- الهداية (٧٢/٣)

٢- السنن الكبرى للبيهقي (٢٧/٦)، رقم (١١٤٦٤).

في "الإعلاء" (٢٢١/١٤): رواه البيهقي في "سننه" بسنده واحتج به وهو سند صحيح، فإن أبا شهاب عبد ربه بن نافع من رجال البخاري صدوق، والباقون لا يسأل عنهم.

٣- مصنف عبد الرزاق (١٤/٨)، رقم (١٤١٠٦).

قال ابن حجر في "الدراية" (١٦٠/٢): أخرجه عبد الرزاق بإسناد منقطع وأخرجه ابن أبي شيبة بإسناد جيد.

٤- مصنف ابن أبي شيبة (٢٧٠/٤)، رقم (٩٩٩٨)، وقال العثماني في "الإعلاء" (٢٢١/١٤): محمد بن ميسرة من رجال البخاري صدوق، وفي "الدراية": إسناده جيد.

أكادس قد حصد فنشتر به منهم الكر يكذا وكذا وننقد أموالنا فإذا أذن لهم العمال في الدارس فمنهم من يفي لنا بما سمى لنا ومنهم من يزعم أنه نقص طعامه فيطلب إلينا أن نرتجع بقدر ما نقص رؤوس أموالنا فسألت الحسن عن ذلك؟ فكره إلا أن يستوفي ما سمى لنا أو نرتجع أموالنا كلها وسألت ابن سيرين؟ فقال: إن كانت دراهمك بأعيانها فلا بأس وسألت عطاء: فقال ما أراك إلا قد رمقت وأحسنت إليه. قال أبو محمد: هذه صفة الفسخ. (١)

(٥) عن إبراهيم عن الأسود أنه كره أن يردّها ويرد معها شيئاً هذا في الذي يشتري السلعة فيقول: أقلني ولك كذا وكذا. (٢)

قول مفتي بك تخرج:

١ قال التمرتاشي والحصكفي:

وحكمها أنها فسخ في حق المتعاقدين اهـ

وقال ابن عابدين:

قوله (فسخ في حق المتعاقدين) - وبعد ان ذكر اختلاف ائمتنا الثلاثة فيه قال - والصحيح قول الإمام كما في تصحيح العلامة قاسم. (٣)

٢ قال الزحيلي:

أما الحنفية فاختلّفوا فيما بينهم فقال أبو حنيفة وقوله هو الصحيح عند الحنفية: الإقالة فسخ في حق المتعاقدين بيع جديد في حق ثالث غيرهما. (٤)

٣ قال قاضي خان:

الإقالة فسخ في حق المتعاقدين عند أبي حنيفة (٥) (ولم يذكر قولهما اقتصاراً على المختار

وهذا ظاهر)

٤ في الهندية:

١- المحلى (٥/٩)، احتج به ابن حزم فيه فهو صحيح.

٢- مصنف عبد الرزاق (١٩/٨)، رقم (١٤١٣١)

٣- رد المحتار (٣٤٦/٧، ٣٤٧)

٤- الفقه الإسلامي وأدلته (٣٧٨١)

٥- الفتاوى الخانية (٢٧١/٢)

القول الصواب في مسائل الكتاب

- قال أبو حنيفة: هي فسخ في حق التمتعدين بيع جديد في حق غيرهما^(١) (فالاقتصار على قول الإمام والترك قولهما - في معرض البيان - ترجيح لقوله حسب ما عُرف في الأصول)
- ⑤ تفصيل البدائع يدل على ترجيح قول أبي حنيفة^(٢)
- ⑥ كذا في الكتب الأخر^(٣)
- ⑦ قد اختار أصحاب المتن الأربعة المعتبرة قاطبة قول أبي حنيفة^(٤) وذاك ترجيح له أيضاً.

١ - الفتاوى الهندية (١٥٦/٣)

٢ - بدائع الصنائع (٥٩٣/٤، ٥٩٤)

٣ - اللباب للغني (٢١٨/١) وملتقى الأبحر (١٠٣/٣)؛ حيث قدم قول أبي حنيفة.

٤ - المختار للفتوى (١١/٢)، كنز الدقائق (٢٤٤)، الوقاية (٥٦/٣)، مجمع البحرين (٢٩٧)

باب المراجعة والتولية

[٤٠] اختلاف في مسئلة

إن اطلع المشتري على خيانة في المراجعة فهو بالخيار
عند أبي حنيفة إن شاء أخذه بجميع الثمن وإن شاء رده
وإن اطلع على خيانة في التولية أسقطها من الثمن وقال
أبي يوسف - رحمه الله تعالى - : يحط فيهما، وقال محمد
- رحمه الله تعالى - : لا يحط فيهما لكن يخير فيهما.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

پہلے بطور تمہید ”خیانت فی المراجعة“ کا مطلب ذکر کیا جاتا ہے، وہ یہ ہے کہ بائع نے سو (۱۰۰) روپے میں خریدی ہوئی چیز میں (۲۰) روپے کے نفع پر یہ کہہ کر بیچ دی کہ اس نے یہ چیز ایک سو دس (۱۱۰) میں خریدی ہے یعنی ربح حقیقی کو بتانے میں اس نے خیانت سے کام لیا۔

بطریق استدلال مذکورہ بالا مسئلہ اس اصول پر مبنی ہے کہ بائع لفظ ”مراجعة“ کے مفہوم میں سچا ہے کہ اس نے اصل قیمت سے زیادہ رقم وصول کر کے بیع نفع پر بیچی ہے اور مشتری کی جانب سے بھی نفس مراجعة میں رضا مندی متحقق ہے لہذا بیع کو عقد مراجعة میں ذکر کردہ اسی قیمت پر برقرار رکھا جائیگا اور بائع کو حط ثمن پر مجبور نہیں کیا جائیگا (کیونکہ اس نے بیع کو، برضائے مشتری، اس کی اصل قیمت سے زائد قیمت پر بیچا ہے) البتہ بائع چونکہ مقدار ربح کی تعیین میں جھوٹا ہے اس لیے مشتری کو رد بیع کا اختیار حاصل ہوگا۔

”خیانت فی التولية“ والی صورت کا مدار اس اصول پر قائم ہے کہ عقد کے دوران جو لفظ ”تولية“ استعمال ہوا ہے اس کو متعاقدین کے درمیان فیصلے کی بنیاد بنایا جائے گا لہذا مشتری اس بات کا مجاز ہوگا کہ وہ بیع کو بر بنائے تولیہ اس کی قیمت اصل پر لے کر اس سے زائد رقم ساقط کر دے۔

قول مفتي به کی تخریج:

١ قال التمر تاشي والحصكفي:

فإن ظهر خيانة في مرابحة بإقراره أو برهان أو بنكره أخذه المشتري بكل ثمنه أو رده وله الحط قدر الخيانة في التولية لتحقيق التولية.

قال ابن عابدين:

قوله (أخذه بكل ثمنه الخ) أي ولا حط هنا بخلاف التولية وهذا عنده وقال أبو يوسف: يحط فيهما وقال محمد: يخير فيهما والمترون على قول الإمام. (١)

٢ قال الزحيلي:

فقال أبو حنيفة - رضى الله عنه - وقوله هو الأرجح عند الحنفية: المشتري بالخيار في المرابحة، إن شاء أخذه بجميع الثمن وإن شاء ترك وأما في التولية فلا خيار له لكن يحط قدر الخيانة ويلزم العقد بالثمن الباقي. (٢)

٣ في الهندية:

وإن خان في المرابحة فهو بالخيار إن شاء أخذ بكل الثمن وإن شاء ترك وإن خان في التولية حطها من الثمن وهذا عند أبي حنيفة^(٣) (ولم يذكر منعهما فالإقتصار على منعه الإمام يدل على كونه مختاراً)

٤ قال الحلبي:

فإن ظهر للمشتري خيانه في المرابحة خير في أخذه بكل ثمنه أو تركه وفي التولية يحط من ثمنه قدر الخيانة وهو القياس في الوضعية - ثم ذكر منعهما - (٤) (فالقول المقدم فيه هو الرجح عنده كما لا يخفى)

٥ قال الشيباني:

وإذا باع الرجل متاعاً مرابحة فخان في المرابحة ودلس له فإن المشتري بالخيار إذا اطلع على ذلك إن شاء رد المتاع وإن شاء أخذه بالثمن الذي اشتراه به لا ينقص منه شيئاً (٥)

١ - رد المحتار (٣٦٧/٧)

٢ - الفقه الإسلامي وأدلته (٣٧٧٥)

٣ - الهندية (١٦٢/٣)

٤ - ملتنى الأبحر (١٠٨/٣)

٥ - المبسوط (١٦٤/٥)

[۷۱] اختلاف في مسئلہ

ويجوز بيع العقار قبل القبض عند أبي حنيفة وأبي يوسف
رحمهما الله تعالى وقال محمد - رحمه الله - : لا يجوز.

مفتی بہ قول:

فتویٰ شیخین رحمہما اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) عن ابن أبي مليكة: أن عثمان ابتاع من طلحة أرضاً بالمدينة ناقلة بأرض له بالكوفة فلما تبأينا ندم عثمان ثم قال: بايعتك مالاً أراه فقال طلحة: إنما النظر لي إنما ابتعت مغيباً وأما أنت فقد رأيت ما ابتعت فجعلنا بينهما جبير بن مطعم (أى جعلاه حكماً بينهما) فقضى على عثمان أن البيع جائز وأن النظر لطلحة أنه ابتاع مغيباً. (۱)

مذکورہ بالا روایت قبضے سے پہلے بیع العقار کے جواز پر دال ہے کیونکہ اس میں حضرت عثمانؓ نے بن دیکھے اپنی کوفہ والی زمین کو فروخت کیا تو جب اس کو بن دیکھے بیچا ہے تو یقیناً اس پر قبضہ بھی نہیں کیا (کیونکہ قبضہ، رویت کو تسلیم ہے) تو یہ بیع العقار قبل القبض ہوگئی جس کے جواز کی صراحت روایت بالا میں مذکور ہے۔

(۲) سمعت ابن عباس بقول: أما الذي نهى عنه النبي صلى الله عليه وآله وسلم فهو الطعام أن يباع حتى يقبض. (۲)

روایت مذکورہ کے موافق غلہ (وغیرہ منقولی اشیاء) کو قبل القبض فروخت کرنا منہی عنہ قرار دیا گیا ہے۔ اس سے معلوم ہوا کہ غیر منقولی اشیاء کی بیع کے لئے قبضہ شرط نہیں ہے۔

- ۱۔ معرفة السنن والآثار للبيهقي (۱۲۸/۹)، رقم (۳۳۷۶)، السنن الكبرى للبيهقي (۲۶۸/۵) رقم (۱۰۷۲۷)، قلت: سكت عنه البيهقي وابن الترمذاني وكذا سكت عنه الحافظ في "التلخيص" (۴: ۴۵۳). فهو صحيح أو حسن.
- ۲۔ صحيح البخاري (۳۴۳/۵) رقم (۲۱۳۵)، وكذا النظر له: الموطأ - رواية محمد بن الحسن (۱۶۵/۳) رقم (۷۶۶)، السنن الصغرى (۷۴/۲)، رقم (۱۹۸۸)، السنن الكبرى (۳۱۲/۵) رقم (۱۰۹۹۳)، المنتقى لابن الجاورد (۱۵۵/۱) رقم (۶۰۶)، جامع الأصول (۴۵۷/۱) رقم (۲۷۷)، المسند الجامع (۴۰۶/۲۰)، رقم (۶۵۱۸)

- (۳) عن ابن سيرين قال: لا بأس أن يشتري شيئاً لا يكال ولا يوزن بنقد ثم يبيعه قبل أن يقبضه (۱)
- (۴) عن هشام عن محمد قال: إذا اشترى الرجل الشيء مما لا يكال ولا يوزن فلا بأس أن يبيعه قبل أن يقبضه. (۲)
- (۵) عن أبي عياض عن عثمان أنه كان لا يرى بأساً ببيع كل شيء قبل أن يقبض ما خلا الكيل والوزن (۳)
- آثار مذکورہ بھی بیع العقار قبل القبض کے جواز کا پتہ دیتے ہیں کیونکہ عقار نہ مکیلی ہے نہ موزونی۔

قول مفتی نبی کی تخریج:

❶ فی الہندیۃ: (۴)

- (أ) بیع العقار قبل القبض جائز عند ہما وعلیہ الفتویٰ کذا فی المضمرات.
- (ب) فنقول من حکم المبیع إذا کان منقولاً أن لا يجوز بیعه قبل القبض (فعلم منه، بطریق المفہوم المخالف، أنه إذا کان غیر منقول فیجوز بیعه قبل القبض).
- ❷ قال الصاغر جی:

- يجوز بيع العقار قبل القبض لأن العقار في محل قبضه فلم يحتج إلى تجديد قبض - إلى أن قال - وقال محمد: لا يجوز بيع العقار قبل قبضه قياساً على المنقول والمختار قولهما. (۵)
- ❸ قال الحلبي:

- لا يصح بيع المنقول قبل قبضه ويصح في العقار خلافاً لمحمد (۶) (فالقول المقدم فيه راجع - كما هو المعروف من دأبه في المختار - حسب تصريح الشامي)
- ❹ قال الزحيلي:

- لا يجوز في رأي الحنفية بيع المنقول قبل القبض للنهي عنه ويجوز بيع العقار قبل القبض لأنه مأمون التغير غالباً. (۷)

۱- مصنف عبدالرزاق (۴۳/۸)، رقم (۱۴۲۳۰).

۲- مصنف ابن أبي شيبة (۴۹۶/۴)، رقم (۲۲۴۷۷) و (۲۲۴۷۵).

۳- الفتاوى الهندية: أ- (۱۰۹/۳)، ب- (۱۳/۳).

۴- الفقه الحنفی وأدلته (۲۷/۲).

۵- ملتنقى الأبحر (۱۱۳/۳).

۶- الفقه الإسلامی وأدلته (۳۵۰۰).

كذا في الكتب الأخر (١)

قول الشيخين قول المتون على ما يليك (وهذا من ترجيحه أيضا):

- ١- قال الموصلي: ويجوز بيع العقار قبل القبض. (٢)
- ٢- قال النسفي: صح بيع العقار قبل قبضه لا بيع المنقول. (٣)
- ٣- قال المحجوبي: ولم يجز بيع مشري قبل قبضه إلا في العقار. (٤)
- ٤- قال التمرتاشي: صح بيع عقار لا يخشى هلاكه قبل قبضه لا بيع منقول. (٥)
- ٥- قال ملا خسرو: صح بيع العقار قبل قبضه لا المنقول. (٦)

١- درر الحكام شرح مجلة الأحكام (٢٠١/١) رقم المادة (٣٥٣)، الموسوعة الفقهية (١٢٥/٩)، إذ قولهما استحسان.

٢- المختار للفتوى (٨/٢)

٣- كنز الدقائق (٢٤٧)

٤- الوقاية (٦٠/٣)

٥- تنوير الأبصار (٣٨٣/٧)

٦- غرر الأحكام (٣٣٠/٦)

باب الربا

[۷۲] اختلافی مسئلہ

يجوز بيع اللحم بالحيوان عند أبي حنيفة وأبي يوسف
- رحمهما الله تعالى - وقال محمد: لا يجوز حتى يكون اللحم
أكثر مما في الحيوان فيكون اللحم بمثله والزيادة بالسقط.

توضیح الاختلاف:

مذکورہ بالا اختلاف صرف اس صورت میں ہے جب حیوان اور لحم کی جنس متحد ہو جیسے زندہ بکری کے بدلے میں بکری
کا گوشت کیونکہ اختلاف جنس کی صورت میں یہ بیع بالاتفاق (اُی اتفاق علانیۃً و لسانیۃً) جائز ہے جیسے زندہ بکری کے عوض گائے
کا گوشت۔^(۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ شیعین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

- (۱) عن ابن عباس قال: لا بأس أن يباع اللحم بالشاة^(۲)
- (۲) قال سفيان (الثوري): ولا نرى به (أي بيع الشاة القائمة بالمذبوح) بأساً^(۳)

۱۔ انظر له: النهر الفائق (۲۷۶/۳)، الموسوعة الفقهية (۱۸۰، ۱۸۱/۹)، مختصر اختلاف العلماء للطحاوی

(۴۱/۳)؛ استفاد منه بطريق المفهوم المخالف

۲۔ مصنف عبدالرزاق (۲۷/۸) رقم (۱۴۱۶۴). احتج به ابن حزم في "المحلى" (۵۱۸:۸) فهو صحيح.

۳۔ أيضاً، رقم (۱۴۱۶۳). احتج به ابن حزم في "المحلى" (۵۱۸:۸) فهو صحيح.

(۳) عن ابن عباس عن النبي صلى الله عليه وآله وسلم أنه نهى عن بيع الحيوان بالحيوان نسيئة. (۱)
وجاء استدلال اس حدیث مبارکہ سے یہ ہے کہ حضور صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم نے حیوان کو حیوان کے بدلے میں فروخت کرنے سے منع فرمایا ہے اور گوشت، حیوان نہیں ہے فیجوز۔

(۴) مذکورہ بالا بیع ”بیع الموزون بالعدوی“ کی قبیل سے ہے کہ لحم موزونی اور حیوان عدوی شمار ہوتا ہے نیز یہ بیع الجنس مجتہم نہ ہونے کی بنا پر خارج از ربوا ہے اور جائز ہے۔ بشرطیکہ یہ یاد آید ہو کیونکہ نسیدہ کی صورت میں یہ ناجائز ہے۔

حیوان اور اس حیوان کا گوشت، ان دونوں کی جنس مختلف ہونے کا ماخذ اللہ تعالیٰ کا قول ہے: ﴿فكسونا العظام لحما ثم أنشأناه خلقا آخر﴾ (۲) ای بعد نفخ الروح (۳) اس سے معلوم ہوا کہ جی (بعد از روح) اور جماد (قبل از

۱۔ صحیح ابن حبان (۴۰۱/۱۱)، رقم (۵۰۲۸)، وكذا انظر له: سنن أبي داود (۲۵۶/۳) رقم (۳۳۵۸)، سنن الترمذی (۵۳۸/۳) رقم (۱۲۳۷)، سنن ابن ماجه (۷۶۳/۲) رقم (۲۲۷۰)، سنن الدار قطنی (۳۵۰/۷) رقم (۳۱۰۳)، سنن النسائی (۲۹۲/۷) رقم (۴۶۲۰)، سنن الدارمی (۳۳۱/۲) رقم (۲۵۶۴)، السنن الصغری (۶۴/۲) رقم (۱۹۴۴)، السنن الکبری (۲۸۸/۵) رقم (۱۰۸۳۹)، المعجم الکبیر (۲۰۴/۷) رقم (۶۸۶۴)، موطا محمد (۲۲۱/۳) رقم (۸۰۱)، شرح معانی الآثار (۶۰/۴) رقم (۵۳۰۳)، مسند أحمد بن حنبل (۱۲/۵) رقم (۲۰۱۵۵)، مسند البزار (۱۵۳/۲) رقم (۴۵۵۶)، مسند الروانی (۵۲/۲) رقم (۸۱۵)، مسند الشامیین (۳۳/۴) رقم (۲۶۵۷)، مختصر الأحكام للطوسی (۹۵/۲) رقم (۱۱۴۴)، مصنف عبد الرزاق (۲۰/۸) رقم (۱۴۱۳۳)، معرفة السنن والآثار (۲۷۲/۱۴) رقم (۵۵۶۷)

قال الحافظ في ”فتح الباری“ (۵۷/۵): وهو حديث قد روي عن ابن عباس مرفوعاً أخرجه ابن حبان والدار قطنی وغيرهما ورجال إسناده ثقات، إلا أن الحفاظ رجحوا إرساله. وأخرجه الترمذی من حديث الحسن عن سمره بن جهم في سماع الحسن من سمره اختلاف. وفي الجملة هو حديث صالح للحجة.
قال العینی في ”عمدة القاری“ (۱۷۷/۱۸):

فإن قلت: حديث ابن عباس قال فيه البيهقي إنه عن عكرمة عن النبي مرسل۔ قلت: أخرجه الطحاوي من طريقين متصلين وأخرجه البزار أيضا متصلا ثم قال ليس في هذا الباب حديث أجل إسناده منه وهذه الأحاديث (أي أحاديث النهي عن بيع الحيوان بالحيوان نسيئة) مع اختلاف طرقها يؤيد بعضها بعضا.

قال الهيثمی - عن حديث ابن عباس هذا - في ”مجمع الزوائد“ (۱۲۲/۴) رقم (۶۵۰۷):
رواه الطبرانی في الكبير والأوسط ورجاله رجال الصحيح.

۲۔ المؤمنون (۱۴)

۳۔ (أ) في تفسير ابن الكثیر (۴۶۷/۵): قولهم [ثم أنشأناه خلقاً آخر] یعنی نفخنا فيه الروح. وكذا في ما يأتيك من كتب التفسير: الدر المنثور (۹۳/۶)، تفسير الجلالین (۴۴۶/۱)، تفسير الخازن (۳۳/۵)، تفسير الطبری (۱۷/۱۹)، ==

روح، گوشت وغيره) دو الگ الگ جنس ہیں۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال قاسم بن قطلوبغا:

قوله (و يجوز بيع اللحم بالحيوان عند أبي حنيفة وأبي يوسف وقال محمد: لا يجوز الخ) قال

الاسيحاوي: والصحيح قولهما.^(۲)

في الهندية:

إن اشترى باللحم شاة حية في القياس لا يجوز إلا أن يعلم أن اللحم أكثر من لحم الشاة وهو

قول محمد وفي الاستحسان يجوز على كل حال وهو قولهما^(۳) (فيه علم ترجيح قولهما إذ

الإستحسان مقدم على القياس إلا في مواضع معدودة وهذا ليس منها)

قال داماد أفندي (في دليل الشيخين في هذه المسألة):

ولهما أن الحيوان ليس لحمه بمال ولا ينتفع به انتفاع اللحم وماليته معلقة بالذكاة فيكون

جنسا آخر بخلاف الزيت والزيتون وهو الاستحسان - وقد قال قبله في دليل محمد "وهو القياس" -^(۴)

(فقول الشيخين فيهما راجح لتقديم الاستحسان على القياس كما مرانفا)

قال الحلبي:

ويجوز بيع الكرباس بالقطن وبيع اللحم بالحيوان وعند محمد لا يجوز بيعه بحيوان جنسه

== تفسير القرطبي (١٠٩/١٢)، زادالمسير (٤٦٣/٥، ٤٦٤)، صفوة التفاسير (٢٧٨/٢)، فتح القدير (٦٨٣/٣)،

مختصر تفسير البغوي (٢٩٩/٥)

(ب) - في تفسير الكشاف (١٨١/٣): قوله [ثم انشأناه خلقا آخر] أي خلقا مابيننا للخلق الأول مابينه ما أبعدا،

حيث جعله حيوانا وكان جمادا - وكذا في مايليك من التفاسير:

تفسير النسفي/مدارك التنزيل (١١٨/٣)، تفسير النيسابوري (٤٣٢/٥)، تفسير الرازي (٧٤/٢٣)، البحر المديد

(٩/٥)، الباب في علوم الكتاب (١٨٠/١٤)، أضواء البيان (٣٢٤/٥)، التفسير الوسيط لسيد طنطاوي (١٨/١٠)، تفسير

الخانز (٣٣/٥)، تفسير السراج المنير (٤٥٢/٢)، زهرة التفاسير (٥٠٥٤/١)، غرائب القرآن و رغائب الفرقان (١١٢/٥)

١ - انظرله: فتح القدير (٢٧، ٢٥/٧)، الفقه الحنفى وأدلته (٥٣/٢)

٢ - الترجيح والتصحيح (١٨٦)

٣ - الفتاوى الهندية (١٢٠/٣)

٤ - مجمع الأنهر (١٢٤/٣)

حتى يكون اللحم أكثر مما في الحيوان من اللحم^(١) (القول المقدم فيه راجع حسب تصريح العلامة الشامي كما مر غير مرة من قبل)

- ❶ كذا في الكتب الأخر (التي أخر فيها دليل الشيخين وهذا ترجيح لقولهما لما هو المعروف من دأب مصنفهم في المختار والراجع عندهم فيها على ما أفاده الشامي في شرح العقود)^(٢)
- ❷ اختار أصحاب المتون قولهما^(٣) وذاك من ترجيح له أيضا.

[٤٣] اختلافي مسئلة

ويجوز بيع الرطب بالتمر مثلاً بمثل عند أبي حنيفة^٢
وعندهما لا يجوز^(٣) وكذلك العنب بالزبيب.

مفتي به قول:

فتوى امام ابو حنيفة رحمه الله تعالى قول به -

قول مفتي به كما متدل:

- (١) عن عبادة بن الصامت قال قال رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم:
"الذهب بالذهب والفضة بالفضة والبر بالبر والشعير بالشعير والتمر بالتمر والملح بالملح
مثلاً بمثل سواء بسواء يداً بيد، فإذا اختلفت هذه الأصناف فبيعوا كيف شئتم إذا كان يداً بيد"^(٥)

١ - ملتنقى الأبحر (١٢٣/٣)

٢ - الهداية (٨٧/٣)، البحر الرائق (٢٢٠/٦)، تبين الحقائق (٩٢/٤)، النهر الفائق (٤٧٦/٣)، شرح النقاية (٥٥/٢)،
الاختيار (شرح المختار للفتوى) (٣٣/٢).

٣ - المختار للفتوى (٣٣/٢)، كنز الدقائق (٢٤٨)، الوفاية (٦٨/٣)، بداية المبتدى (١٣٩/١)، النقاية (٥٥/٢)، تنوير
الأبصار (٤٣٣/٧)، غرر الأحكام (٣٥٤/٦).

٤ - المسبوط للسرخسي (١٥٠/١٥)، الجوهرة النيرة (٤٩٣/١)، المحيط البرهاني (٢١٤/٧)، مختصر اختلاف
العلماء للنسحاوي (٣٦/٣)

٥ - صحيح مسلم (٤٤/٥) رقم (٤١٤٧)، وكذا انظر له: مسند أحمد (٣٢٠/٥) رقم (٢٢٧٧٩)، السنن الكبرى للبيهقي
(٢٧٧/٥) رقم (١٠٧٨٩)، معرفة السنن والآثار (١٦١/٩) رقم (٣٤٠٣)، سنن الدارقطني (١٦٢/٧) رقم (٢٩١٥)

(۱) جس طرح اسم حطہ وشعیر کا اطلاق حطہ وشعیر کی تمام اجناس پر ہوتا ہے اگرچہ ان دونوں کی انواع و اوصاف مختلف ہوں اسی طرح اسم ”تمر“ کا اطلاق بھی اس کی تمام انواع (رطب، یابس، مذنب، بسر، منقع) پر ہوتا ہے لہذا رطب بھی تمر ہے اور اس کی بیج تمر کے ماتھے مثلاً بمثل حدیث مذکور کی رو سے جائز ہے۔
 حضور صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم کو عامل خیبر نے جب وہاں کی رطب بھجور ہدیہ میں پیش کی تھیں تو آپ علیہ السلام نے فرمایا تھا: ”اکل تمر خیبر حکمہ؟“ (۱)

اس میں آپ علیہ السلام نے رطب کو بھی تمر کہا فعلم منه ان الرطب تمر

(ب) رطب دو حال سے خالی نہیں ہے: تمر ہوگی یا غیر تمر

(۱) اگر تمر ہو تو اس کی بیج حدیث مذکور کے جزو ”التمر بالتمر... مثلاً بمثل“ کی رو سے جائز ہوگی۔

(۲) اگر غیر تمر ہو تو بھی اس حدیث کے آخری جزو ”فاذا اختلفت هذه الاصناف فبيعوا كيف شئتم“ کے

تحت اسکی بیج جائز ہوگی۔ (۲)

(۲) تازہ اور خشک، ذات کے اعتبار سے دونوں ہم جنس ہیں اس لئے ان کی باہمی بیج، متماثلًا جائز ہے۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال قاسم بن قطلوبغا:

قوله (ويجوز بيع الرطب بالتمر الخ): قال الاسيحي: وقالوا والشافعي: لا يجوز والصحيح

قول أبي حنيفة واعتمده النسفي والمحبوبى وصدور الشريعة. (۳)

۱۔ صحيح البخارى (۱۵۵۰/۴) رقم (۴۰۰۱)، وكذا انظر له: صحيح مسلم (۴۷/۵) رقم (۴۱۶۶)، الموطا۔ رواية

محمد بن حسن (۲۴۷/۳) رقم (۸۲۰)، السنن الصغرى (۶۱/۲) رقم (۱۹۳۹)، السنن الكبرى (۲۸۵/۵) رقم

(۱۰۸۲۴)، سنن النسائى (۲۷۱/۷) رقم (۴۵۵۳)، شرح معانى الآثار (۶۷/۴) رقم (۵۳۳۲)، موطا مالك

(۹۰۰/۴) رقم (۲۳۱۱)، معرفة السنن والآثار (۱۹۴/۹) رقم (۳۴۳۲)، شرح مشكل الآثار (۱۹۶/۳)۔

۲۔ انظر لها: إعلاء السنن (۳۳۶/۱۴)، البحر الرائق (۲۲۱/۶)، بدائع الصنائع (۴۰۹/۴)، الهداية (۸۷/۳)، الاختيار

لتعليل المختار (۳۳/۲)، المعاصر على المختصر (۳۲۴)، التعليق الممجد على موطا الإمام محمد (۳۳۳)، الفقه

الحنفى وأدلته (۵۳/۲)

۳۔ مجمع الأنهر (۱۲۵/۳)

۴۔ الترجيح والتصحيح على القدورى (۱۸۷)

قال الحلبي:

يجوز بيع الرطب بالتمر والعنب بالزبيب متماثلاً خلافاً لهما^(١) (فالقول المقدم فيه راجح على ما مر حسب ما أفاده الشامي)

قال الزيلعي:

قال رحمه الله (والرطب بالرطب أو بالتمر متماثلاً والعنب بالزبيب) - ثم ذكر الاختلاف المذكور مع بيان دلائلهم إلى أن قال تقوية لمذهبه وتضعيفا لما ذهب اليه بالرد على دلائلهم -: "وما روياه لم يصح لأن مداره على زيد بن عياش وهو ضعيف عند النقلة ولئن صح فهو محمول على أن السائل كان وصيا في مال اليتيم أو وليا لصغير فلم ير صلى الله عليه وآله وسلم بهذا التصرف نظراً". انتهى. وهذا كله يدل على ترجيح قول الإمام رحمه الله رحمة واسعة. (٢)

قال ابن محمد عوض الجزيري:

الحنفية قالوا: ويصح أن يبيع الرطب من التمر باليابس ويصح بيع التمر المبلول "المتنع" باليابس ومثله الزبيب والتين. (٣)

قال الكاساني (في ترجيح قول الإمام):

وأما الحديث (الذي احتج به أصحابه) فمداره على زيد بن عياش وهو ضعيف عند النقلة فلا يقبل في معارضة الكتاب والسنة المشهورة ولهذا لم يقبله أبو حنيفة في المناظرة في معارضة الحديث المشهور مع أنه كان من صيرافة الحديث وكان من مذهبه تقديم الخبر وإن كان في حد الآحاد على القياس بعد أن كان راويه عدلاً ظاهر العدالة أو يؤوله فيحمله على بيع الرطب بالتمر نسيئة أو تمراً من مال اليتيم توفيقاً بين الدلائل صيانة لها عن التناقض. (٤)

قال ملا خسرو:

وأجاز بيع الرطب بالرطب وبالتمر وبيع التمر بالبر وبيع العنب بالزبيب ووجه الجواز أنه كان بيع الجنس بالجنس بلا اختلاف الصفة جاز متساوياً وكذا مع اختلاف الصفة لقوله صلى الله عليه

١ - ملتقى الأبحر (١٢٤/٣)

٢ - تبين الحقائق (٩٣/٤)

٣ - كتاب الفقه على المذاهب الأربعة (٢٢٣/٢)

٤ - بدائع الصنائع (٤١٠/٤)

وآله وسلم "جيدها و ردينها سواء" وإلا جاز كيفما كان لقوله صلى الله عليه وآله وسلم "إذا اختلف النوعان فبيعوا كيف شئتم" (١)

● المتون الأربعة المعتمدة بل جميع المتون على قول أبي حنيفة (٢) وذلك من ترجيح له أيضاً.

١- درر الأحكام شرح غرر الأحكام (٣٥٣/٦)

٢- المختار للفتوى (٣٣/٢)، كنز الدقائق (٢٤٩)، الوقاية (٦٨/٣)، مجمع البحرين (٣٠٥)، بداية المبتدى (١٣٩/١)،

النقاية (٥٥/٢)، غرر الأحكام (٣٥٣/٦)، تنوير الأبصار (٤٣٥/٧)

باب السلم

[٤٥، ٤٣] اختلاف في مسئلہ

ولا يصح السلم عند أبي حنيفة إلا بسبع شرائط تذكر في العقد: جنس معلوم ونوع معلوم وصفة معلومة و مقدار معلوم وأجل معلوم ومعرفة مقدار رأس المال إذا كان مما يتعلق العقد على مقداره كالمكيل والموزون والمعدود وتسمية المكان الذي يوفيه إذا كان له حمل ومؤنة وقال أبو يوسف ومحمد (رحمهما الله تعالى): لا يحتاج إلى تسمية رأس المال إذا كان معيناً ولا إلى مكان التسليم ويسلمه في موضع العقد.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) معرفة مقدار رأس المال:

(أ) قال ابن عمر: لا بأس بأن يسلف الرجل الرجل في الطعام الموصوف بسعر معلوم إلى أجل

مستقى ٥١. (١)

اثر مذکور میں ”سعر معلوم“ سے واضح ہے کہ رأس المال کی مقدار معلوم ہو۔

(ب) مسلم الیہ کارب السلم کو مسلم فیہ سپرد کرنے سے عاجز آجانے کی صورت میں یہ حکم لگایا جائیگا کہ رأس المال

واپس کیا جائے اب اگر اس کی مقدار ہی معلوم نہ ہو تو یہ رد مفتیٰ الی النزاع بلکہ معذور ہوگا لہذا ”معرفة مقدار رأس المال“

۱۔ موطا مالک (۴/۹۳۰) رقم (۲۳۶۸)، واللفظ له وكذا أخرجه البخاری تعليقا (۵/۵۱۴) والبيهقي في ”الكبرى“

(۱۹/۶) برقم (۱۱۴۱۴) و ”المعرفة“ (۹/۴۳۵) برقم (۳۶۳۳)

صحت بيع سلم کے لئے ضروری ہے۔ (۱)

(۲) تسمية المكان (أى مكان التسليم):

مكان تسليم كعدم تعيين بھی مفشى إلى النزاع ہے کیونکہ سلم الیہ اور سلم میں سے ہر ایک اپنی منفعت کے مد نظر مكان
مذكور كاتین کریگا، كما هو ظاهر (۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال الحلبي و الحصكفي:

وبيان قدر رأس المال ان كان كيليا أو وزنيا أو عدديا متقاربا..... ومكان إيفائه إن كان له حمل و مؤنة
وعينا مكان العقد وقد أفاد الخلافين بقوله: وعندهما لا يشترط معرفة قدر رأس المال إذا كان معينا وكذا
لا يشترط عندهما مكان الإيفاء ويوفيه في مكان عقده ويقولهما قالت الأئمة الثلاثة والأول المختار (۳)

② قال التمرتاشي و الحصكفي:

وشروطه أى شروط صحته التى تذكر في العقد سبعة: بيان جنس و نوع و صفته و قدر و أجل.....
وقدر رأس المال إن تعلق العقد بمقداره كما في مكيل و موزون و عددى غير متفاوت..... والسابع بيان
مكان الإيفاء للمسلم فيه فيما له حمل و مؤنة. (۴)

قال ابن عابدين:

فعنده يشترط بيان مكان الإيفاء وهو الصحيح وعندهما لا يشترط. (۵)

③ قال إبراهيم الحلبي:

وشروطه بيان الجنس..... وقدر رأس المال ان كان كيليا أو وزنيا أو عدديا..... ومكان إيفائه إن
كان له حمل و مؤنة وعندهما لا يشترط معرفة قدر رأس المال إذا كان معينا ولا مكان الإيفاء ويوفيه في
مكان عقده (۶) (فالقول المقدم - وهو قول أبى حنيفة ههنا - راجح على ما عرف من دأبه في المختار

۱- البناية (۳۲/۱۱)، حاشية ابن عابدين (۴۸۷/۷)

۲- ماخوذ من "فتح القدير" (۸۹/۷)

۳- الدر المنتقى في شرح الملتقى (۱۴۳۰، ۱۴۲/۳)

۴- الدر المختار (۴۸۶/۷-۴۸۸)

۵- رد المحتار (۴۸۸/۷)

۶- ملتقى الأبحر (۱۴۱/۳-۱۴۳)

كما أفاده الشامي

● قال برهان الدين:

(أ) و(الشرط) الرابع: بيان قدره في المكيلات بالكيل والموزونات بالوزن والمعدودات بالعد لأن بدون بيان هذه الأشياء يقع بينهما منازعة من التسليم والتسلم^(١)

(ب) الشرط التاسع: بيان مكان الإيفاء إذا كان المسلم فيه شيئاً له حمل ومؤنة كالحنطة وغير ذلك وهذا قول أبي حنيفة آخرًا - إلى أن قال - وعلى هذا الخلاف إذا باع عبداً حاضراً بكرّ حنطة ديناً في الذمة إلى أجل عند أبي حنيفة آخرًا يشترط بيان مكان الإيفاء للحنطة هو الصحيح وعندهما يتعين مكان العقد للإيفاء^(٢)

● كذا في الكتب الأخر^(٣)

● اختار أصحاب المتون قول الإمام من بين الأقوال^(٤) وهذا ترجيح له أيضاً.

[٤٤، ٤٥، ٤٦] مسئلة

لا يجوز بيع دود القز إلا أن يكون مع القز ولا النحل إلا مع الكورات.

مفتى به قول:

قول مفتى به کے مطابق بدوں ریشم بھی، ریشم کے کیڑے کی بیج جائز ہے اس طرح چھتے کے بغیر شہد کی مکھوں کے مجموعہ کی بیج بھی درست ہے۔

متدله:

کتاب المبیوع میں اصول یہ ہے کہ:

١۔ المحيط البرهانی (١٥٨/٧)

٢۔ المرجع السابق (١٦٣/٧، ١٦٤)

٣۔ النهر الفائق (٥٠٣/٣)، الفقه الحنفی فی ثوبه الجديد (٢٩١/٤)، شرح المحلّة (٣٥٢/١) المادة (٣٨٦)، بدائع الصنائع (٤/٤٣١، ٤٣٢، ٤٤٩، ٤٥٠)۔ بدل تفصیل الکلام وصنیع المصنّف علی ترجیح قول الإمام

٤۔ المختار للفتویٰ (٣٦٠/٢)، کنز الدقائق (٢٥٥)، الوقایة (٧٨٠/٣)، غرر الأحکام (٣٨٥/٦)، بدایة المبتدی (١٤١/١)، النقایة (٦٩/٢)، تنویر الأبصار (٤٨٧/٧، ٤٨٨)

”جو چیز از روئے شرع قابل انتفاع نہ ہو وہ مال شمار نہیں ہوتی“

اس سے مستفاد ہوا کہ وہ (مال شمار نہ ہونے کی بناء پر) محل بیع بھی نہیں ہوتی یعنی اس کی خرید و فروخت درست نہیں ہوتی جیسے خر، خنزیر، میتہ وغیرہ۔

مذکورہ بالا اصول کے تناظر میں دود و قز اور نخل، قابل انتفاع ہونے کی بنیاد پر (کہ ان سے ریشم اور شہد حاصل کیا جاتا ہے)، شرعاً مال ہیں لہذا ان کی بیع جائز ہے۔

تنبیہ: البتہ نخل سے انتفاع (حصول عسل) چونکہ ایک دو کھسی کی صورت میں محذور ہے لہذا ان کی منفرداً (اکیلی اکیلی) بیع درست نہیں ہے جب تک ان کا ایک مجموعہ نہ ہو تا کہ انتفاع علی سبیل السداد متحقق ہو سکے۔^(۱)

تخریج:

● قال النمر تاشی والحصکفی:

وبیاع دود القز وبيضه والنحل المحرز وهو دود العسل وهذا عند محمد وبه قالت الثلاثة وبه یفتی.

قال ابن عابدین:

قولہ (المحرز) قال فی البحر: وهو معنى مافی الذخيرة إذا كان مجموعاً لأنه حیوان منتفع به حقيقة وشرعاً فیجوز بیعه وان كان لا یوکل کالبغل والحمار.^(۲)

● قال ابن الهمام:

وفی الخلاصة فی بیعهما (أی دود القز والنحل) قال: الفتوی علی قول محمد^(۳)

(وقول محمد فی النحل: ”یجوز إذا كان محرزاً“ وفی دود القز: ”یجوز کیفما كان لكونه

منتفعاً به.“ (أ.۳)

● قال الزیلعی: قال (والنحل) وهذا. ای عدم جواز النحل. عند أبی حنیفة وأبی یوسف وقال

محمد والشافعی: یجوز بیعه إذا كان محرزاً لانه حیوان منتفع به وان كان لا یوکل کالحمار.

قال الشلبی: قوله (وقال محمد والشافعی یجوز بیعه إذا كان محرزاً) ای لانه معتاد فیجوز

للمحاجة وبه قالت الثلاثة وبه یفتی. (ب.۴)

۱- انظر له: بدائع الصنائع (۴/۳۳۶، ۳۳۵)، البناية (۱۰/۲۴۴، ۲۴۳)، الهدایة (۳/۵۵)

۲- الدر المختار مع رد المحتار (۷/۲۵۹، ۲۶۰)

۳- فتح القدير (۶/۳۸۶)

۴- (أ) الهدایة (۳/۵۶، ۵۵)، (ب) حاشية الشلبی علی التبيين (۴/۴۹)

٤ قال الزيلعي: قال (وبيع دود القز وبيضه) أى يجوز بيعهما وهذا عند محمد^٢ -إلى ان قال بعد ذكر الاختلاف فيه- والفتوى على قول محمد^٢. (١)

٥ في الهندية:

بيع النحل يجوز عند محمد رحمه الله تعالى وعليه الفتوى -وقال بعد أسطر- وبيع دود القز وهو دود الفيلق يجوز عند محمد رحمه الله تعالى أيضا وعليه الفتوى. (٢)
٦ كذا في الكتب الأخر. (٣)

١- تبين الحقائق (٤٩/٤)

٢- الهندية (١١٤/٣)

٣- البحر الرائق (١٢٨/٦)، النهر الفائق (٤٢٥/٣)، ملتقى الأبحر (٨٤/٣)، مجمع الأنهر (٨٤/٣)، الدر المنقى (٨٤/٣)، البناية (٢٤٥/١٠)، المحيط البرهاني (٣٤٥/٦)، الفقه الحنفى في ثوبه الجديد (٥٢/٤)، كشف الحقائق (٢٠/٢)، خلاصة الفتاوى (٣٨/٣)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٢٦٩٠٢٦٨/٦)

باب الصرف

[٤٨، ٤٩] اختلافی مسئلہ

(١) ان اشترى بها (أى بالدرهم المغشوشة) سلعة ثم كسدت فترك الناس المعاملات بها قبل القبض بطل البيع عند أبي حنيفة وقال أبو يوسف: عليه قيمتها يوم البيع وقال محمد: عليه قيمتها آخر ما يتعامل الناس بها.
(٢) وإذا باع بالفلس النافقة ثم كسدت قبل القبض بطل البيع عند أبي حنيفة (وقالا فيها حسب الاختلاف السابق).

مفتی بہ قول:

مذکورہ بالا دونوں مسئلوں میں (جو کہ ایک ہی نوعیت کے ہیں) فتویٰ امام محمدؒ کے قول پر ہے کہ اس میں لوگوں کے لئے سہولت بھی ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

بوقت بیع ان سکوں میں وصف ثمنیت موجود تھا پھر لساد کی بدولت ان کا وصف مذکور جب باطل ہوا تو اب اس وصف (یعنی ثمنیت) کا رد بھی حذور ہو گیا لہذا ان سکوں کی قیمت کو رد کرنا واجب ہوگا اور قیمت میں بھی یوم کساد کا اعتبار ہوگا کیونکہ یہی دن نفس دراہم اور فلس نافعہ سے قیمت کی طرف انتقال کا وقت ہے۔^(١)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال التمر تاشی والحصکفی:

اشترى شيئا به أى بغالب الغش وهو نافع أو بفلس نافقة فكسد ذلك قبل التسليم للبائع بطل البيع.... وأوجب محمد قيمتها يوم الكساد و عليه الفتوى.

قال ابن عابدين:

قوله (وأوجب محمد قيمتها يوم الكساد) وعند أبي يوسف: يوم القبض (أي قبض المبيع وهو يوم البيع)

قوله (وعليه الفتوى بزازية) وكذا في الخانية والفتاوى الصغرى وفقاً للناس. (١)

قال ابن نجيم:

قوله (ولو اشترى بها أو بفلوس نافقة شيئاً وكسدت بطل البيع)..... وهذا عند الإمام وقالوا: لا يبطل البيع..... وإذا لم يبطل وتعذر تسليمه وجبت قيمته لكن عند أبي يوسف يوم البيع وعند محمد يوم الكساد - إلى أن قال - وفي المحيط والتممة والحقائق: بقول محمد يفتى وفقاً للناس. (٢)

قال ابن البزاز (بعد البسط في المسألة):

والفتوى على قول محمد وفقاً للناس. (٣)

قال ابن الهمام:

(وقال محمد: عليه آخر ما يتعامل الناس بها) وهو يوم الإنشاع (لأنه أوان الانتقال إلى القيمة) وفي المحيط والتممة والحقائق: به يفتى وفقاً للناس. (٤)
كذا في الكتب الأخرى. (٥)

١- الدر المختار مع رد المحتار (٥٧٢، ٥٢٩/٧)

٢- البحر الرائق (٣٣٦، ٣٣٧/٦)

٣- الفتاوى البزازية على هامش الهندية (٥١١/٤)

٤- فتح القدير (١٤٥/٧)

٥- حاشية الطحطاوى على الدر المختار (١٤٢/٣)، الهندية (٢٢٥/٣)، الفقه الحنفى في ثوبه الجديد (٣٢٧/٤)، الموسوعة الفقهية (٢٠٧/٣٢)، الدرر شرح الغرر (٤٣٤/٦)، نظيرها في مجمع الضمانات (٣٩٦/٢)، نظيرها في شرح المجلة أيضاً (٩٤/٣)

[۸۰] اختلافی مسئلہ

ومن أعطى صير فيا درهما فقال: أعطنى بنصفه فلوسا
وبنصفه نصفاً إلا حبة فسد البيع في الجميع عند أبي
حنيفة: وقالوا: جاز البيع في الفلوس وبطل فيما بقى.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

صورت مذکورہ میں اگرچہ دو الگ الگ جزو ہیں مگر عقد چونکہ ایک ہی ہے اس لئے اسی صفقہ متحدہ کی بنیاد پر جزو ثانی میں لزوم ربا کی وجہ سے آنے والا فساد اپنی قوت کی بناء پر جزو اول میں بھی سرایت کر جائے گا اور بیع ”کل“ میں فاسد ہو جائے گی جیسا کہ اسی مختصر القدوری کے ”باب البيع الفاسد“ میں مرقوم ہے کہ غلام اور آزاد اور اسی طرح مذبوہ بکری اور مردہ بکری کی اکٹھی بیع کرنے سے ان دونوں میں (صفقہ واحدہ کی بناء پر) بیع فاسد ہو جاتی ہے۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال إبراهيم الحلبي:

ولو دفع إلى صير في درهما وقال: أعطنى بنصفه فلو ساو بنصفه نصفاً إلا حبة فسد البيع في الكل
وعندهما صح في الفلوس^(۲) (فالقول المقدم فيه هو الراجح حسب تصريح الشامي به كما مر غير مرة).

قال المجوہی:

ولو قال لمن أعطاه درهما أعطنى بنصفه فلوسا وبنصفه نصفاً إلا حبة فسد البيع.^(۳)

قال ملا خسرو: قال لمن أعطاه درهما: أعطنى بنصفه فلوسا وبنصفه نصفاً إلا حبة فسد في الكل^(۴)

۱۔ العنایة (۱۵۱/۷)، فتح القدیر (۱۵۰/۷)

۲۔ ملتقى الأبحر (۱۷۰/۳)

۳۔ الوقایة (۹۲/۳)

۴۔ غرر الأحکام (۴۳۲/۶)

كتاب الرهن

[۸۱] اختلافی مسئلہ

من كان له دين على غيره فأخذ منه مثل دينه فأنفقه ثم علم أنه كان زيوفا فلا شيء له عند أبي حنيفة وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: يرد مثل الزیوف ويرجع مثل الجیاد.

ف:- اس مسئلہ میں صحیح روایت کے مطابق امام محمدؒ، امام ابوحنیفہؒ کے ساتھ ہیں لہذا یہ اختلاف طرفین اور امام ابو یوسفؒ کے درمیان ہوا۔ (۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابو یوسفؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن أبي سعيد الخدري أن رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم قال: "لا ضرر ولا ضرار". (۲)
مسئلہ مذکورہ میں قول ابی یوسفؒ پر عمل کرنے کی صورت میں دائن نقصان سے مامون رہتا ہے اور یہی حدیث بالا کا
۱۔ الفتاویٰ الہندیۃ (۳۶۷/۵)، الجوہرۃ النیرۃ (۵۲۶/۱)، حاشیۃ ابن عابدین (۷۰۴/۵)، الجامع الصغیر (۳۶۷/۱)، الترجیع والتصحیح (۱۹۹)

۲۔ المستدرک للحاکم (۶۶/۲) رقم (۲۳۴۵) وكذا انظر له: السنن الكبرى للبيهقي (۶۹/۶) رقم (۱۱۱۶۶)، سنن الدار قطنی (۳۴۸/۱۰) رقم (۴۵۹۷)، مؤطا مالك (۱۰۷۸/۴) رقم (۲۷۵۸)، مسند أحمد (۳۱۳/۱) رقم (۲۸۲۷)، المعجم الكبير للطبرانی (۱۰۱/۲) رقم (۱۳۷۰)، مسند الشافعی (۲۶۸/۲) رقم (۱۰۲۰)، الأحاد والثنائى لابن أبي عاصم (۲۰۴/۶) رقم (۱۹۳۹)، معرفة السنن والآثار للبيهقي (۲۲۲/۱۰) رقم (۳۸۶۳)، معرفة الصحابة لأبي نعيم الاصبهاني (۲۸۷/۴) رقم (۱۳۰۰)، تهذيب الآثار للطبري۔ إلا أنه رواه عن عمر موقفاً۔ (۲۶۸/۷) رقم (۲۳۶۴)

(أ) - قال الحاکم في "مستدرک" (۶۶/۲): هذا حديث صحيح الإسناد على شرط مسلم ولم يخرجاه ووافقه الذهبي بأن قال: على شرط مسلم.

متشخص ہے۔

(۲) کسی دین میں بوقت اداء جیسے نفس دارہم کے اندر مقدار و وزن کی رعایت کرنا دائن کا حق ہوتا ہے بالکل اسی طرح وصف دارہم میں جودت (عمدگی) کی رعایت کرنا بھی دائن کا حق ہے لہذا مقدار قرض کے استیفاء و اتفاق کے بعد بھی دائن کو وصف دین کی وصولیابی کا استحقاق ہوگا جو کہ قول ابی یوسفؒ کے موافق ممکن ہے۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

ولو قبض زيفاً بدل جيد كان له على آخر جاهلاً به ونفق أو أنفق فهو قضاء لحقه وقال أبو يوسف: إذا لم يعلم يرد مثل زيفه ويرجع بجيده استحسنانا كما لو كانت ستوقه أو نبهرجة واختاره للفتوى ابن كمال، قلت: ورجحه في البحر والنهر والشرنبالية فبه يفتى.^(۲)

قال ابن عابدين:

قوله (استحسنانا) وقولهما قياس كما ذكره فخر الإسلام وغيره وظاهره ترجيح قول أبي يوسف.^(۳)
قال الرافعي:

قول الشارح (كما لو كانت ستوقه أو نبهرجة) أي فإنه يرجع بالجياد اتفاقاً.^(۴)

== (ب) - سكت عنه الحفاظ في "التلخيص" (۴/۴۷۵) إلا أنه قال: ورواه مالك مرسلًا.

(ج) - قال البيهقي في "الكبرى" (۶/۶۹): تفرد به عثمان بن محمد عن الدراوردي، فتعقبه ابن الترمذاني في "الحوهر النقي" (۶/۶۹) فقال: قلت: لم ينفرد به بل تابعه عبد الملك بن معاذ النسيبي فرواه كذلك عن الدراوردي كذا أخرجه أبو عمر في كتابيه التمهيد والاستذكار.

وكذلك قال - أي صاحب "الحوهر" - في موضع آخر (۶/۱۵۸):

ثم قال (أي البيهقي): وأما حديث "لا ضرر ولا ضرار" فهو مرسل. قلت: كيف يقول هذا وقد أخرجه هو فيما مضى في باب لا ضرر ولا ضرار متصلًا.

(د) - وقال الزيلعي في "نصب الراية" (۴/۴۴۵): "ورواه الطبراني في "معجمه الوسيط"، وسكت عنه".

۱ - العناية (۷/۱۲۳)، الكفاية (۷/۳۴)

۲ - الدر المختار (۷/۵۱۵)

۳ - رد المحتار (۷/۵۱۶)

۴ - التحرير المختار (۷/۵۱۵)

قال ابن نجيم:

قوله (وإن قضى زيف عن جيد وتلف فهو قضاء) وذكر فخر الإسلام وغيره أن قولهما قياس وقول أبي يوسف هو الإستحسان فظاهره ترجيح قول أبي يوسف. ^(١)

قال ملا خسرو:

قوله (وقال أبو يوسف: يرد مثل زيوفه ويرجع بجياده)

قال في الحقائق نقلا عن العيون ما قاله أبو يوسف حسن دفعا للضرر فاخترناه للفتوى. ^(٢)
كذا في الكتب الأخر ^(٣)

[٨٢] اختلاف في مسئلة

ويجوز الزيادة في الرهن ولا يجوز الزيادة في الدين
عند أبي حنيفة ومحمد - رحمهما الله تعالى - ولا
يصير الرهن رهنا بهما وقال أبو يوسف: هو جائز.

مفتى به قول:

فتوى طرفين کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

- (١) قوله تعالى ﴿وإن كنتم على سفر... فرهان مقبوضة﴾ ^(٤)
آیت مذکورہ میں کلمہ ”رہان مقبوضہ“ سے معلوم ہوا کہ دین لینے کے بعد مرہونہ شیء اس دین میں مکمل مقبوض ہو جاتی ہے لہذا اس دین میں مزید اضافہ نہیں ہو سکتا۔
- (٢) دین اور رہن کے باہمی معاملہ سے ایک استیثاق حاصل ہوتا ہے اور زیادتی دین سے اس کا ترک لازم آتا ہے جو کہ

١۔ البحر الرائق (٢٩٤/٦)

٢۔ درر الحکام شرح غرر الأحکام (٤٠٢/٦)

٣۔ مجمع الأنهر (١٥٥/٣)، حاشیة الطحطاوی علی الدر المختار (١٢٩/٣)، النهر الفائق (٥١٨/٣)، الدر المنقذ

(١٥٥/٣)، اللباب فی شرح الکتاب (٧/٢)، وفی الکتب الثالیه ان قوله استحسان (فهو من وجوه الترجیح):

فتح القدیر (١٢٢/٧)، الہندیہ (٢٣٨/٣)، حاشیة الشلبی علی التبیین (١٣٠/٤)

٤۔ البقرة (٢٨٣)

اس عقد کے منافی ہے۔ (۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال الكاساني:

أما الزيادة في الدين فلا تجوز عند أبي حنيفة و محمد رحمهما الله تعالى استحساناً وعند أبي يوسف جائز قياساً^(۲) (فقولهما راجح إذ الاستحسان مقدم فيه على القياس كما لا يخفى)

② قال الحلبي:

وتصح الزيادة في الرهن ولا تصح في الدين فلا يكون الرهن رهناً بها خلافاً لأبي يوسف^(۳) (فالقول المقدم فيه راجح حسب تصريح الشامي به بما مر من قبل)

③ قال التمرثاشي والحصكفي:

والزيادة في الرهن تصح وفي الدين لا تصح خلافاً للثاني. والأصل أن اللاحق بأصل العقد إنما يتصور إذا كانت الزيادة في معقود به أو عليه والزيادة في الدين ليست منهما^(۴).

④ مشى أصحاب المتون على قولهما وذاك ترجيح له أيضاً:

۱- قال الموصلي: وتجوز الزيادة في الرهن لا في الدين ولا يصير الرهن رهناً بهما^(۵).

۲- قال النسفي: ويصح الزيادة في الرهن لا في الدين^(۶).

۳- قال المحجوبي: والزيادة في الرهن تصح وفي الدين لا^(۷).

۴- قال ملا خسرو: الزيادة تصح في الرهن لا الدين^(۸).

۵- قال التمرثاشي: والزيادة في الرهن تصح وفي الدين لا^(۹).

۶- قال صدر الشريعة الأصغر: والزيادة فيه، يصح وفي الدين لا^(۱۰).

۱- المعتصر على المختصر (۳۴۶)

۲- بدائع الصنائع (۵۲۰/۴)

۳- ملتقى الأبحر (۳۰۵/۴)

۴- الدر المختار (۱۵۰، ۱۴۹/۱۰)

۵- المختار للفتوى (۷۰/۲)

۶- كنز الدقائق (۴۴۷)

۸- غرر الأحكام (۲۱۹، ۲۱۸/۷)

۷- الوقاية (۹۳/۴)

۱۰- النقاية (۱۵۴/۲)

۹- تنوير الأبصار (۱۴۹/۱۰)

كتاب الحجر

[۸۳] اختلافی مسئلہ

قال أبو حنيفة: لا يحجر على السفیه إذا كان عاقلاً بالغاً
حرّاً..... وقال أبو یوسف و محمد - رحمهما الله تعالى -:
يحجر على سفیه و یمنع من التصرف في ماله.

مفتی بہ قول:

فتویٰ صاحبین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

- (۱) قوله تعالى: ﴿وَلَا تَوْرَثُوا السُّفَهَاءَ أَمْوَالَكُمُ الَّتِي جَعَلَ اللَّهُ لَكُمْ قِيَامًا وَارْزُقُوهُمْ فِيهَا وَاكْسُوهُمْ﴾ (۱)
آیت مذکورہ کے موافق مال سفیہ کے حوالے نہیں کیا جائے گا کہ اس میں تصرف کر سکے بلکہ اس کا مال اپنے زیر
دست رکھ کر اس کی ضروریات کا بندوبست کیا جائے گا فقیہ الحجر علی السفیہ.
- (۲) قوله تعالى: ﴿فَإِنْ كَانَ الَّذِي عَلَيْهِ الْحَقُّ سَفِيهًا أَوْ ضَعِيفًا أَوْ لَا يَسْطِيعُ أَنْ يُمِلَّ هُوَ فَلْيَمْلِكْ وَلِيَهُ
بِالْعَدْلِ﴾ (۲)
اس آیت سے بھی معلوم ہوتا ہے کہ سفیہ کے معاملات اس کا ولی سرانجام دے یعنی خود سفیہ کو اس کے اپنے مال (و
معاملات) میں بھی تصرف سے دور رکھا جائے۔
- (۳) عن ابن عباس: أنه سئل عن الشيخ الكبير ينكره عقله ايحجر عليه؟ قال "نعم" (۳)
- (۴) ذكر البيهقي في سننه قضية عائشة التي جرت مع ابن الزبير ثم قال في آخرها: "فهذه عائشة لا
تنكر الحجر وابن الزبير يراه" (۴)

۱- سورة النساء (۵)

۲- سورة البقرة (۲۸۲)

۳- حوالہ السنن (۳۲۵/۱۶) عن البيهقي؛ وكذا في المصنف لابن أبي شيبة (۳۶۲/۴)، رقم (۲۱۰۷۱)

۴- سنن الكبرى (۳۱۶) رقم (۱۱۱۱۹)

القول الصواب في مسائل الكتاب

(۵) سفیہ چونکہ شعور مطلوب نہ ہونے کی بناء پر اپنا مال بے جا خرچ کر کے ضائع کرتا ہے اس لئے اس پر شفقت و ہمدردی کا مقتضائی ہے کہ اس پر حجر کیا جائے۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال التمر تاشی والحصکفی:

وعندهما يحجر على الحر بالسفه والغفلة وبه أى بقولهما يفتى.

قال ابن عابدين:

قوله (به) أى بقولهما يفتى، به صرح قاضیخان فی کتاب الحیطان وهو صریح فیكون أقوى من الإلتزام کذا قال الشیخ قاسم فی تصحیحه ومراده أن ما وقع فی المتن من القول بعدم الحجر علی الحر مصحح بالا لتمام وما وقع فی قاضیخان من التصریح بأن الفتوی علی قولهما تصریح بالتصحیح فیكون هو المعتمد وجعل علیہ الفتوی مولانا فی فوائده. منح. وفی حاشیة الشیخ صالح: وقد صرح فی کثیر من المعتبرات بأن الفتوی علی قولهما وفی القهستانی عن التوضیح أنه المختار اهـ.^(۲)

● قال ابن نجیم:

قال رحمه الله (لا بسفه) یعنی لا يحجر علیہ بسبب السفه عند الإمام وقال أبو ابویوسف و محمد: يحجر علیہ - إلى أن قال - وفی البزازیة والفتوی علی قولهما.^(۳)

● قال الصاغر جی:

وقال صاحبان: يحجر علی السفیه ویمنع من التصرف فی ماله اعتبارًا بالصبا - وقال بعد أسطر - والفتوی علی قولهما.^(۴)

● وقال الزحیلی:

والحجر علی السفیه هو المفتی به والمختار فی المذهب الحنفی.^(۵)

● کذا فی الكتب الأخر.^(۶)

۱- الهدایة (۳/۳۵۵)

۲- الدر المختار مع الرد (۹/۲۴۹، ۲۵۰)

۳- البحر الرائق (۸/۱۴۵، ۱۴۶)

۴- الفقه الحنفی وأدلته (۳/۵۶)

۵- الفقه الإسلامی وأدلته (۴۴۹۰)

۶- مجمع الأنهر شرح ملتقى الأبحر (۴/۵۳)، تنقیح الفتاوی الحامدیة (۶/۳۵)، الملباب فی شرح الكتاب (۲/۱۵)،

الدر المستقى (۴/۵۴)، کتاب الفقه علی المذاهب الأربعة (۲/۳۰۹)، الاشباه والنظائر (۱/۸۷)

[۸۴] اختلاف في مسئلہ

وبلوغ الغلام بالإحتلام والإنزال والإحبال إذا وطئ
فإن لم يوجد ذلك فحتى يتم له ثماني عشرة سنة عند
أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وبلوغ الجارية بالحيض
والإحتلام والحبل فإن لم يوجد فحتى يتم لها سبع عشرة
سنة وقال أبو يوسف ومحمد - رحمهما الله تعالى - : إذا
تم للغلام والجارية خمس عشرة سنة فقد بلغ.

مفتی بہ قول:

فتویٰ صاحبین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) عن نافع عن ابن عمر قال عرضني رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم يوم أحد في القتال وأنا ابن اربع عشرة سنة فلم يجزني وعرضني يوم الخندق وأنا ابن خمس عشرة سنة فأجازني، قال نافع: فقدمت على عمر بن عبد العزيز وهو يومئذ خليفة فحدثته هذا الحديث فقال إن هذا الحد بين الصغير والكبير فكتب إلى عماله ان يفرضوا لمن كان ابن خمس عشرة سنة ومن كان دون ذلك فاجعلوه في العيال. (۱)

۱۔ صحیح مسلم (۱۳۱/۱) رقم (۴۸۰۰)، وكذا انظر له: صحيح البخارى (۳۶۶/۱) رقم (۲۴۷۰)، مسند أبي عوانة (۱۹۵/۴) رقم (۶۴۷۲)، سنن أبي داود (۴۸۴/۱۱) رقم (۳۸۲۷)، جامع الترمذی (۳۰۶/۶) رقم (۱۶۳۳)، سنن ابن ماجه (۴۳۶/۷) رقم (۲۵۳۳)، مسند أحمد (۴۶۸/۹) رقم (۴۴۳۲)، مصنف ابن أبي شيبة (۳۶۸/۷) رقم (۳۶۷۶۶)، السنن الكبرى للبيهقي (۳۵۲/۶) رقم (۱۲۷۸۳)، المعجم الكبير للطبراني (۴۰۲/۱۰) رقم (۱۲۸۶۶)، المعجم الأوسط للطبراني (۷۵/۲۰) رقم (۱۱۲۹۱)، دلائل النبوه للبيهقي (۴۷۸/۳) رقم (۱۲۸۹)، مستخرج أبي عوانة (۴۵/۱۳) رقم (۵۲۲۳)، صحيح ابن حبان (۴۶۹/۱۹) رقم (۴۸۱۳)، مسند الشافعي (۳۸۲/۳) رقم (۱۴۱۶)، معرفة السنن والآثار (۶۵/۱۰) رقم (۳۷۴۰)، مسند الطيالسي (۳۲۱/۵) رقم (۱۹۵۹)، الأوسط لابن المنذر (۳۸/۱۰) رقم (۳۲۰۸)، السنة لمحمد بن نصر المروزي (۱۳۱/۱) رقم (۱۲۸)،

قال الشيخ تقي العثماني في أثناء شرح هذا الحديث:

قوله "ان هذا الحد بين الصغير والكبير" به استدلال من جعل سن البلوغ خمس عشرة سنة في

الغلام والجارية جميعا..... وهو المفتي به عند المشايخ الحنفية. (١)

نیز محدثین نے اس حدیث پر جو عناوین قائم کیے ہیں وہ بھی پندرہ سال کی عمر کے "سن بلوغ" ہونے پر شاہد ہیں جیسے
۱۔ صحیح مسلم میں ہے "باب بیان سن البلوغ"

ب۔ صحیح بخاری میں ہے "باب بلوغ الصبيان وشهادتهم"

ج۔ مسند ابی غوثہ میں ہے "بیان الخبر المبین بلوغ الصغار ۱۵"

د۔ سنن ابی داؤد میں ہے "باب في الغلام يصيب الحد"

ر۔ جامع ترمذی میں ہے "باب ما جاء في حد بلوغ الرجل ۱۵"..... وغیر ذلک

(۲) بلوغ کے لئے چونکہ پندرہ سال کی عمر ہی مقدار غالب ہے کیونکہ اس عمر میں علامات بلوغ کا ظہور، عادت غالبہ ہے

لہذا جس پر کوئی علامت بلوغ ظاہر پذیر نہ ہو اس کے حق میں یہی سن ہی حد بلوغ ہے اس لیے کہ اصول یہ ہے کہ جن احکام میں

کوئی نص نہ ہو وہاں عادت بھی حج شرعیہ میں سے شمار ہوتی ہے فکذا ۱۵ ہنہا۔ (۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

فإن لم يوجد فيهما شيء فحتى يتم لكل منهما خمس عشرة سنة به يفتي لقصر أعمار أهل زماننا (۳)

② قال ابن نجيم:

قوله (ويفتي بالبلوغ فيهما بخمسة عشر سنة) عند أبي يوسف و محمد وهذا ظاهر لا يحتاج

== السنن الصغير للبيهقي (۳۵۹/۷) رقم (۲۷۸۴)، السنن الماثورة للشافعي (۱۴۸/۲) رقم (۶۰۷)، الآحاد

والمثنائي لابن أبي عاصم (۳۳۱/۲) رقم (۶۹۳)، المحدث الفاصل بين الراوي والواعي للرامهرمزي (۶۱/۱) رقم (۵۵)،

المنتقى لابن الجارود (۲۷۶/۲) رقم (۷۸۶)، حجة الوداع لابن حزم (۱۵/۲) رقم (۴۸۲)، معجم ابن الاعرابي

(۱۶۶/۳) رقم (۱۱۶۵)، سنن سعيد بن منصور (۴۹۶/۵) رقم (۲۲۸۹)

۱۔ تکملة فتح الملهم (۳۸۲/۳)

۲۔ انظره: المعتصر على المختصر (۳۵۴)، حاشية ابن عابدين (۲۶۰/۹)، الدر المنتقى (۶۱، ۶۰/۴)

۳۔ الدر المختار (۲۶۰/۹)

إلى الشرح. (١)

في الهندية: ②

والسن الذي يحكم ببلوغ الغلام والجارية إذا انتهيا إليه خمس عشرة سنة عند أبي يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى وهو رواية عن أبي حنيفة وعليه الفتوى. (٢)

قال الشرنبلالي: ③

(ولمن بلغ بالسن) وهو خمس عشرة سنة على المفتي به في الغلام والجارية. (٣)

كذا في الكتب الأخرى. ④

[٨٥] اختلاف في مسئلة

قال ابو حنيفة: لا أحجر في الدين على المفلس.....

وقال ابو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: إذا طلب

غرماء المفلس الحجر عليه حجر القاضي عليه ١ -

مفتي به قول:

فتوى صاحبين قول به -

قول مفتي به كما متدل:

(١) عن ابن كعب بن مالك عن أبيه رضى الله عنه أن رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم حجر

على معاذ (بن جبل) ماله وباعه في دين عليه. (٥)

١- البحر الرائق (١٥٤/٨)

٢- الهندية (٦١/٥)

٣- مراقى الفلاح (١٠٨)

٤- الكفاية (٧٨/٩)، ملتقى الأبحر (٦١/٤)، الفقه الإسلامى للزحيلي (٢٩٦٦)، المجلة (٦٣٣/٢)، السادة (٩٨٦).

درر الأحكام (٧٥/١)، المعتصر الضرورى (٣٥٤)، غرر الأحكام (٢٨٢/٧)، الحجة (٧/٣)، شرح الوقاية (٣٤٦/٣).

شرح ابن ملك على هامش مجمع البحرين (٣٤١)

٥- المستدرک على الصحيحين (٦٧/٢) رقم (٢٣٤٨)، وكذا انظر له: السنن الكبرى للبيهقى (٤٨/٦) رقم (١١٠٤١).

لمعجم الأوسط للطبرانی (١٠٥/٦) رقم (٥٩٣٩)، معرفة السنن والآثار للبيهقى (٥٦/١٠) رقم (٣٧٣٤) ==

(۲) عن عبدالرحمن بن كعب بن مالك عن أبيه قال:

كان معاذ بن جبل رضي الله عنه شابا حليما سمحا من افضل شباب قومه ولم يكن يمسك شيئا فلم يزل يدان حتى أغرق ماله كله في الدين فأتى النبي صلى الله عليه وآله وسلم فكلم غرماءه فلو تركوا أحدا من أجل أحد لتركوا معاذا من أجل رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم فباع لهم رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم معنى ماله حتى قام معاذ بغير شيء. (۱)

(۳) دین کے حقوق کی پاسداری اور ان کے مال کی ضیاع سے حفاظت اسی میں ہے کہ دیون مفلس پر حرج مانہ کیا جائے۔ (۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن نجيم:

قوله (ودين وان طلب غرماؤه) يعني لا يحجر عليه بسبب الدين ولو طلب غرماؤه الحجر عليه وهذا عند الإمام لأن في الحجر عليه إهدار أهليته وإحاقه بالبهائم وذلك ضرر عظيم فلا يجوز وعندهما يجوز عليه بسبب الدين وعلى قولهما الفتوى. (۳)

② قال الزحيلي:

والمفتى به عند الحنفية هو قول صاحبين وهو قول جمهور الفقهاء: وهو جواز الحجر على المدين المفلس في تصرفاته المالية. (۴)

== قال الحاكم في "مستدرک" (۶۷/۲): هذا حديث صحيح على شرط الشيخين ولم يخرجاه، ووافقه الذهبي. قال ابن السلق في "البدر المنير" (۶/۶۴۵): هذا الحديث صحيح. وكذا راجع له: تحفة المحتاج في شرح المنهاج لابن حجر الهيتمي (۵/۱۱۹) ومختصر خلافيات البيهقي (۳/۳۸۸) قلت: ورجح البعض أنه مرسل - كما في "التلخيص" (۳/۹۹) و"بلوغ السرام" (۲/۳۲) و"الإمام" (۱/۲۱۷) وغيرها - فهذا لا يضرنا لكونه مقبولا على أصلنا.

۱- السنن الكبرى (۶/۴۸) رقم (۱۱۰۴۲) وكذا النظر في المستدرک على الصحيحين (۳/۳۰۶) رقم (۵۱۹۲). مصنف عبدالرزاق (۸/۲۶۸) رقم (۵۱۷۷)، المراسيل لأبي داود (۱/۱۷۲)، نيل الأوطار (۵/۳۰۰)، مسند أبي بكر (۱/۱۰۷) رقم (۵۹)، جامع الأحاديث (۲۵/۱۶۴).

قال الحاكم في "مستدرک" (۳/۳۰۶): هذا حديث صحيح على شرط الشيخين ولم يخرجاه ووافقه الذهبي.

۲- الفقه الإسلامي للزحيلي (۵۰۹).

۳- البحر الرائق (۸/۱۵۰).

۴- الفقه الإسلامي وأدلته (۵۰۹).

في الهندية:

وعند صاحبيه يجوز الحجر بما قال أبو حنيفة^٢ بثلاثة أسباب آخر وهي الدين والسفه والغفلة
هكذا في فتاوى قاضين خان. (١)

كذا قال ابن غانم البغدادي. (٢)

وكذا اختاره ابن محمد عوض الجزيري في بيان مذهب الحنفية. (٣)

[٨٦] مسئلة

ويحبسه الحاكم شهرين أو ثلاثة أشهر سأل عن
حاله فإن لم ينكشف له مال خلى سبيله.

مفتي به قول:

قول مفتي به کے موافق مدت جس دو یا تین ماہ میں محصور نہیں ہے بلکہ یہ قاضی کی رائے پر منحصر ہے کہ وہ اسکی تفتیش
حال کے لئے جتنا عرصہ مناسب سمجھے اس کو قید میں رکھے۔

مستدله:

در اصل جس سے مقصود یہ ہے کہ مدیون قید سے تنگ آکر (مال ہونے کی صورت میں) اپنے مال کا پتہ بتا دے اور
اس قید و سلاسل کی صعوبتوں کو جھیلنے کا حوصلہ و ہمت چونکہ مختلف لوگوں میں مختلف ہوتا ہے (کہ بعض لوگ بہت قلیل مدت میں
پریشان ہو کر اظہار حال پر اتر آتے ہیں اور بعض دیگر، مدت کثیرہ کے بعد کبیدہ خاطر ہو کر مضطرب ہوتے ہیں) اس لئے
اختلاف احوال الناس کی بناء پر اس مدت جس کا اندازہ قاضی کی رائے کے سپرد کیا جانا ہی مقتضائے امر ہے۔ (٣)

تخریج:

قال التمر تاشی والحصكفی:

ويحبس المديون في كل دين هو بدل مال أو ملتزم بعقد - إلى أن قال - فيحبسه حينئذ بمارأى

١- الفتاوى الهندية (٥٤/٥)

٢- مجمع الضمانات (٤٥٣/٧)

٣- كتاب الفقه على المذاهب الأربعة (٣١٣/٢)

٤- انظره: الهداية (١٤٥/٣)، "فتح القدير" (٢٦٣/٧)، الكفاية الملحقه بالفتح (٦٦/٧)، البناية (٢٤٥/١١)

ولويوما هو الصحيح.

قال ابن عابدين:

قوله (هو الصحيح) صرح به في الهداية لأن المقصود من الحبس الضجر والتسارع لقضاء الدين وأحوال الناس فيه متفاوتة. (١)

قال ابن نجيم:

قوله (..... فيحبسه بمارأى). وقوله "بمارأى" أى لا تقدير لمدة حبسه وإنما هو مفوض إلى رأى القاضى بأنه للضجر والتسارع لقضاء الدين وأحوال الناس فيه متفاوتة وقدره في كتاب الكفالة بشهرين أو ثلاثة وفي رواية الحسن بأربعة وفي رواية الطحاوى بنصف الحول والصحيح ما ذكره المصنف. (٢)
في الهندية:

ثم اختلفت الرواية في تقدير تلك المدة - إلى أن قال - والصحيح أنه مفوض إلى رأى القاضى فإن مضى ستة أشهر وعلم تعنته يديم الحبس وإن مضى شهر وظهر عجزه وعسرته بأن شهدوا بإفلاسه خلاه. (٣)

قال الخوارزمي:

قوله (يحبسه شهرين أو ثلاثة) وهو رواية محمد عن أبي حنيفة في كتاب الحوالة - إلى أن قال - والصحيح أن التقدير مفوض إلى رأى القاضى لاختلاف أحوال الأشخاص في احتمال الحبس والصبر عليه. (٤)

كذا في الكتب الأخرى: (٥)

١ - الدر المختار مع الرد (٧٤/٨)

٢ - البحر الرائق (٤٨٠/٦)

٣ - الفتاوى الهندية (٤١٥/٣)

٤ - الكفاية الملحق بالفتح (٦٦/٧)

٥ - الفتاوى البرازية على هامش الهندية (٢٢٦/٥)، خلاصة الفتاوى (٤٦/٤)، مجمع الأنهر (٢٢٥/٣)، الهداية

(١٤٥/٣)، المحيط البرهاني (٤٠٠، ٣٩/٩)، النهر الفائق (٦١٥/٣)، تبين الحقائق (١٨١/٤)، كشف الحقائق

(٢٥/٢)، ملتقى الأبحر (٢٢٦، ٢٢٥/٣)، الاختيار لتعليل المختار (٩٦/٢)، مجمع البحرين وملتقى النيرين (٧٤١)،

المعتصر على المختصر (٣٥٧)، الجوهرة النيرة (٥٥٢/١)، الوقاية وشرحه (١٢٦/٣)، شرح النقاية (٣٠٠/٢)، الفقه

الحنفى وأدلته (٥٩/٣)، لسان الحكام (٢٢٥/١)

[٨٤] اختلاف في مسئلة

لا يحول (القاضي) بينه وبين غرمانه بعد خروجه من
الحبس بل يلازم مؤنسه ولا يستعونه من التصرف
والسفر و يأخذون فضل كسبه فيقسمه بينهم
بالحصص (عند الإمام^(١)) وقال ابو يوسف ومحمد
(رحمهما الله تعالى) إذا فلسه الحاكم حال بينه
وبين غرمانه الا أن يقيموه البينة أنه قد حصل له نال.

مفتي به قول:

فتوى امام ابو حنيفة كقول پر ہے

قول مفتي به كاستدل:

- (١) عن هرماس بن حبيب العنبري عن أبيه عن جده أنه استعدى رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم على غريمه فقال الزمه ثم لقيه بعد ذلك فقال: ما فعل أسيرك يا أخا بني العنبر.^(٢)
فقال شيخنا العثماني بعد إيراده: "وهو صريح في أن للغريم ملازمة المديون"^(٣)
(٢) عن ثور بن يزيد عن مكحول قال قال رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم:
"إن لصاحب الحق اليد واللسان"^(٤)
قال العلامة المرغيناني في شرح كلماته: أراد باليد الملازمة وباللسان التقاضي^(٥)

- ١- تبين الحقائق (٥/٤٠٢٠/١٨١)، الهندية (٥/٦٣)، مجمع الأنهر (٣/٢٨٨)
٢- السنن الكبرى للبيهقي (٦/٥٣) رقم (١١٦١٨) المعجم الكبير للطبراني (٢٢/٣٠٨) رقم (١٨٦٣٥)، سكت
البيهقي وابن التركماني عنه.
٣- إغلاء السنن (١٦/٣٣٣)
٤- سنن الدارقطني (٤/٢٣٢)، الكامل لأبن عدى (٦/٢٧٨) رقم (١٧٦٢)، وفي نصب الرأية (٤/١٦٦): وهو مرسل.
٥- الهداية (٣/٣٦١) وكذا في الجوهرة (١/٥٥٣) وبه قال الزحيلي (١٧/٤٥١٧)

(٣) عن أبي هريرة رضي الله عنه قال:

كان لرجل على رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم حق فأغلظ له فهم به أصحاب النبي صلى الله عليه وآله وسلم فقال النبي صلى الله عليه وآله وسلم: إن لصاحب الحق مقالا ٥١. (١)

ويؤيده ما يلي أيضاً:

(٣) عن جابر بن عبد الله قال:

كان معاذ بن جبل من أحسن الناس وجهاً وأحسنهم خلقاً وأسمحهم كفاً فأدان ديناً كثيراً فلزمه غرماؤه حتى تغيب عنهم أياماً في بيته حتى استأدى رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم غرماؤه فأرسل إليه يدعوه فجاءه ومعه غرماؤه فقالوا: يا رسول الله! خذنا حقنا منه فقال رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم: رحم الله من تصدق عليه قال: فتصدق عليه ناس وأبى آخرون وقالوا: يا رسول الله! خذنا بحقنا منه قال رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم: اصبر لهم يا معاذ قال: فخلعه رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم من ماله فدفعه إلى غرماءه فاقسموه بينهم فأصابهم خمسة أسباع حقوقهم ٥١. (٢)

(٥) عن أبي هريرة أن رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم قال: مظل الغنى ظلم وإذا أتبع أحدكم على ملى فليتبع. (٣)

قول مفتي بكى تخرج:

● قال التمر تاشى والحصكفى:

ولم يمنع غرماؤه عنه على الظاهر فيلا موزنه نهارة لا ليلاً إلا أن يكتسب فيه.

- ١- صحيح مسلم (٥٤/٥)، رقم (٤١٩٤)، وكذا انظر له: صحيح البخارى (١٣٧/٦)، رقم (٢٣٩٠)، مسند أحمد (٤٥٦/٢)، رقم (٩٨٨١)، مسند الطيالسى (٣١١/١)، رقم (٢٣٥٦)، مسند الشهاب (١٠٧/٢)، رقم (٢٨٤)، سنن الترمذى (٦٠٨/٣)، رقم (١٣١٧)، الطحاوى (٥٩/٤)، رقم (٥٣٠٠)، شعب الایمان (٥٢٨/٧)، رقم (١١٢٢٧)، مسند عبد بن حميد (٤٣٥/١)، رقم (١٤٩٩)، جمهرة الاجزاء الحديثية (١٦٦/١).
- ٢- السنن الكبرى للبيهقى (٥٠/٦)، رقم (١١٠٥٢)، المستدرک (٣٠٧/٣)، رقم (٥١٩٥)، حذفه الذهبى من التلخيص لضعفه فذكر ههنا تأييداً.

- ٣- صحيح مسلم (١٨/٢)، رقم (٤٠٨٥)، وكذا انظر له: صحيح ابن حبان (٤٣٥/١١)، رقم (٥٠٥٣)، المؤطا - رواية يحيى الليثى (٦٧٤/٢)، رقم (١٣٥٤)، سنن أبي داود (٢٥٣/٣)، رقم (٣٣٤٧)، سنن النسائى (٣١٧/٧)، رقم (٦٤٩١)، سنن الدارمى (٣٣٨/٢)، رقم (٢٥٨٦)، السنن الصغرى (١٢١/٢)، رقم (٢١٨٣)، السنن الكبرى (٧٠/٦)، رقم (١١١٦٩)، مسند أحمد (٤٦٥/٢)، رقم (١٠٠٠٣)، مسند أبى يعلى (٢٢٩/١١)، رقم (٦٣٤٤).

قال ابن عابدين:

قوله (على الظاهر): أى ظاهر الرواية وهو الصحيح. (١)

في الهندية: ١

وفى الخانية وبعد ما خلى سبيله هل لصاحب الدين أن يلازمه؟ اختلفوا فيه والصحيح أن له أن يلازمه. (٢)

قال ابن البراز: ٢

إذا أخرج المحبوس يدور معه المدعى أينما دار ولا يفارقه. (٣)

قال ابن عابدين الشامي (فى الجواب عن سوال هذا النوع): نعم وإذا تمت المدة ولم يظهر له مال خلى سبيله ولا يحول بينه وبين غرمائه بل يلازمونه ولا يمنعونهم من التصرف والسفر ويأخذون فضل كسبه يقسم بينهم بالحصص. (٤)

إنما قول الإمام قول المتون (وهى قد صُنِّفت لبيان ما اعتمد عليه المشايخ في المذهب) (٥)

١- رد المحتار (٧٨/٨)

٢- الهندية (٤١٥/٣)

٣- الفتاوى البرازية (٢٢٧/٥)

٤- تنقيح الفتاوى الحامدية (١١١/٤)

٥- المختار للفتوى (١٠٦/٢)، الكتر (٢٧٨)، المجمع (٧٤١)، الوقاية: صاحبه لم يتعرض لهذه المسألة رأساً على ما علمت

كتاب الإقرار

[۸۸] اختلاف في مسئلہ

إن قال: له على ثوب في عشرة أثواب لم يلزمه عند أبي يوسف (وأبي حنيفة^(۱)) إلا ثوب واحد وقال محمد: يلزمه أحد عشر ثوبا.

مفتی بہ قول:

فتویٰ شیخین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مسئلہ:

- (۱) عام طور پر دس کپڑے، ایک کپڑے کے لئے طرف نہیں ہوتے اور قاعدہ ہے کہ: "الممنوع عادة كالمتع حقیقہ" (۲) دس کپڑوں میں معنی ظرفیت ثابت نہ ہونے کی بناء پر فقط ایک کپڑا ہی لازم ہوگا جس کا لزوم تحقق ہے۔ (۳)
- (۲) کلمہ "فی" جیسے ظرفیت کے معنی میں مستعمل ہے اسی طرح "بین ووسط" کے معنی میں بھی آتا ہے کقولہ تعالیٰ:
- ﴿فادخلی فی عبادی﴾ (۳) ای بین عبادی
- چنانچہ معنی "ظرفیت" و "وسط" کا اعتبار کرتے ہوئے مقرر کے ذمے مزید دس کپڑوں کے لزوم و عدم لزوم میں شک واقع ہو گیا لہذا امر مذکورہ (یعنی لزوم وغیرہ) میں اصل کی طرف رجوع کیا جائے گا اور اصل "براءة الذم" ہے۔ چنانچہ مزید "عشرہ اثواب" کی ذمہ داری سے بری ہو کر وہ فقط ایک ہی کپڑا دے گا۔ (۵)

۱۔ الہندیہ (۱۶۵/۴)، مجمع الانہر (۴۰۲/۳)، الدر المنثور (۴۰۳/۳)

۲۔ قواعد الفقہ (۲۵/۱)، القواعد والضوابط الفقہیہ (۲۹۸/۱)، شرح القواعد الفقہیہ (۱۲۸/۱)

۳۔ انظر لہ: الجوہرۃ النیرۃ (۵۴۶/۱)، المسبوط للسرخسی (۳۳۹/۲۰)، درر الحکام (۱۵۰/۸)، تبیین الحقائق

(۱۰/۵)، حاشیہ چلبی علی العنایۃ (۳۶۰/۸)

۴۔ سورۃ الفجر (۲۹)

۵۔ مجمع الانہر (۴۰۲/۳)، التجرید للقدوری (۳۱۷۵/۷)، حاشیہ: ۲، الجوہرۃ (۵۶۴/۱)، الاختیار (۱۴۱/۲)،

المعتصر علی المختصر (۳۶۴)

قول مفتي بيكي تخرج:

١ قال الحلبي والحصكفي:

واختلف في إقراره بثوب في عشرة أثواب حيث لزمه ثوب واحد عند أبي يوسف واحد عشر ثوبا عند محمد لأن النفيس قديلف في عشرة، قلنا: الثوب لا يصاب في عشرة عادة بل لا تكون وعاء..... وهو قول الإمام. قلت: وبه جزم في التنوير وقلمه المصنف واعتمده صاحب الدرر وغيره فكان هو المعتمد. (١)

٢ قال الميداني:

(وإن قال: له على ثوب في عشرة أثواب لم يلزمه عند أبي حنيفة وأبي يوسف إلا ثوب واحد وقال محمد: يلزمه أحد عشر ثوبا)..... والصحيح قولهما. (٢)

٣ قال إبراهيم الحلبي:

وإن بثوب في عشرة أثواب، لزمه ثوب واحد عند أبي يوسف وأحد عشر عند محمد (٣) (فالقول المقدم فيه راجح كما هو المعروف من دأبه في المختار عنده على ما صرح به الشامي في شرح العقود في شرح المجلة:

وكذا لو أقر إنسان قائلا "لفلان عندى ثوب في عشرة أثواب" يكون إقراره بثوب واحد لا بعشرة أثواب لأن العشرة أثواب لا يجوز أن تكون ظرفا للثوب واحد فإن ذلك ممتنع عادة وبما أن الممتنع عادة كالممتنع حقيقة فتكون كلمة "في عشرة" لغوا ولا يعمل بها. (٤)

٤ قال الزيلعي:

قال رحمه الله (وبثوب في عشرة له ثوب) - ثم ذكر الشارح الموصوف في شرح الاختلاف المذكور وقال في آخره رداً على الإمام محمد بقوله :-

'وقوله (أى قول محمد): النفيس من الثياب قديلف في عشرة أثواب منقوض بما إذا قال غصبت منه كرباسا في عشرة أثواب حرير فإنه يلزمه الكل عنده مع أنه ممتنع عرفاً" - فهذا الرد منه يدل

١- الدر المنقى (٤٠٣/٣)

٢- الباب في شرح الكتاب (٢٣/٢)

٣- ملتقى الأبحر (٤٠٢/٣)

٤- درر الحكام شرح مجلة الأحكام (٤٣٠، ٤٢/١)

القول الصواب في مسائل الكتاب

● على تضعيف قوله وترجيح قولهما وتقويته كما هو الظاهر من صنيعة. (١)
وكذا اعتمد أصحاب المتن على قولهما من بين الأقوال (٢) فهذا ترجيح له أيضاً.

[٨٩] اختلافي مسئلة

إذا قال: له عليّ من درهم إلى عشرة لزمه تسعة
عند أبي حنيفة..... وقالوا: يلزمه العشرة كلها.

مفتي به قول:

فتوى امام ابو حنيفةؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتي به مستدل:

اصول ہے کہ ”غایہ، مغیا میں داخل نہیں ہوتا کیونکہ حد، محدود کا غیر ہوتی ہے“ (٣)
اس اصول کے باوجود مسئلہ مذکورہ میں غایہ اولی (یعنی ابتداء غایۃ) کا ادخال ضروری قرار دیا گیا ہے۔ کیونکہ اس
(غایہ اولی) کے بدوں دوسرے تیسرے درہم کا تحقق ہی محال ہے لہذا بناء بر ضرورت غایہ اولی کو داخل کر دیا گیا اس لئے کہ
قاعدہ ہے ”الضرورات تبیح المحظورات“ (٤) اور غایہ ثانیہ (یعنی انتہائے غایت) میں چونکہ ضرورت بالا تحقق نہیں
ہے اس لئے اس کو داخل نہیں کیا گیا لہذا پہلے نو درہم ہی لازم ہوں گے اور آخری (دسواں) درہم خارج از اقرار شمار ہوگا۔ (٥)

١۔ تبیین الحقائق (١٠/٥)

٢۔ کنز الدقائق (٣٢٧)، مجمع البحرین (٣٥٥)، الوقایۃ (٢٣٥/٣)، المختار: صاحبہ لم يتعرض لها أصلاً،
غرر الأحکام (١٥٠/٨)، تنویر الأبصار (٤٢٠/٨)

٣۔ انظر له كتب أصول الفقه الآتية:

كشف الأسرار (٣١٦/٣)، البحر المحیط (١٩١/٤)..... وعزاه إلى الجمهور، غمز عيون البصائر (٤٤/٣).....
وقال: مشى عليه أصحاب المتنون المعتبرة، شرح التلویح علی التوضیح (٢٤٠/٣، ٢٤٧)، إرشاد الفحول
(٢٦٢/١)..... وحكاہ عن الجمهور.

٤۔ يشهد لها ما يليك من الكتب في أصول الفقه:

المنثور في القواعد (٣٨٢/٢)، التقرير والتحبير (٥٦/٦)، الأشباه والنظائر (١٥٥/١)، أنوار البروق في أنواء الفروق
(٣٨٣/٧)، شرح الكوكب المنير (٣٧/٣)، حاشية العطار على شرح الحلال المحلى على جمع الجوامع (٣٧١/٥)

٥۔ درر الأحکام (١٥٢/٨) برد المحتار (٤٢٠/٨)، التبیین للزليعی (١١/٥)

قول مفتي بهي تخرج:

١ قال ابن النجار:

فلو قال: "له من درهم إلى عشرة" لزمه تسعة على الصحيح لدخول الأول وعدم دخول العاشر^(١)

٢ قال الحلبي:

وفي قوله "على من درهم إلى عشرة أو مابين درهم إلى عشرة" يلزمه تسعة وعندهما عشرة^(٢)

(فالقول المقدم فيه هو الراجح على ما مر غير مرة حسب تصريح الشامي به)

٣ قال قاضيخان (في نظيرها والعلة في كليهما متحدة كما يظهر لك فيما يتأتى):

لوقال: له على مابين مائة إلى مائتين في قول أبي حنيفة يلزمه مائة وتسعة وتسعون يدخل فيه

الغاية الأولى دون الثانية^(٣) (ولم يذكر فيها قولهما فالأقتصار على قول أبي حنيفة ترجيح له)

٤ وقول الإمام قول المتون وهذا من امارات ترجيحه ايضاً:

١- قال الموصلي:

ولو قال: له على من درهم إلى عشرة أو مابين درهم إلى عشرة، لزمه تسعة^(٤)

٢- قال النسفي:

له على من درهم إلى عشرة أو مابين درهم إلى عشرة له تسعة^(٥)

٣- قال المحبوبي:

وفي "من درهم إلى عشرة ومابين درهم إلى عشرة" عليه تسعة^(٦)

٤- قال ملا خسرو:

وفي "من درهم إلى عشرة أو مابين درهم إلى عشرة" تسعة^(٧)

٥- قال التمرتاشي:

ومن درهم إلى عشرة أو مابين درهم إلى عشرة، تسعة^(٨)

١- شرح الكوكب المنير (٢٤٦/١)

٢- ملتقى الأبحر (٤٠٣/٣)

٣- الفتاوى الخانية (١٣٦، ١٣٥/٣)

٤- المختار للفتوى (١٤١/٢)

٥- كنز الدقائق (٣٢٧)

٦- الوقاية (٢٣٦/٣)

٧- تنوير الأبصار (٤٢٠/٨)

٨- غرر الأحكام (١٥٢/٨)

[۹۰] اختلافی مسئلہ

وان قال: له على ألف من ثمن عبد ولم يعينه
لزمه الألف في قول أبي حنيفة.

توضیح المسألة مع سرد الخلاف:

ولو قال: له على ألف درهم من ثمن عبد اشتريته منه ولم أقبضه..... ولم يعينه (أى ذلك العبد المشتري) لزمه الألف ولا يصدق في قوله ما قبضت عند أبي حنيفة وصل أم فصل (أى سواء وصل قوله "ما قبضت العبد المشتري" بكلامه السابق أو فصل عنه ^(۱))

وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: ان وصل صدق ولم يلزمه شيء وان فصل لم يصدق ^(۲)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

مقرر کا صدر کلام کلمہ "عَلَى" کی بدولت وجوب الف کے اقرار پر مشتمل ہے پھر اس کا آخر میں انکار قبض کے ذریعے منافی وجوب کلام کا کرنا، اقرار سابق سے رجوع ہے اور یہ قاعدہ ہے کہ بندوں کے حق میں اقرار سے رجوع مطلقاً درست نہیں ہوتا (موصولاً ہو خواہ مفصولاً) ^(۳) کما فی مایلیک من الأثر وغیرہ:

(۱) عن إبراهيم النخعي أن رجلاً أقر عند شريح ثم ذهب ينكر فقال له شريح: شهد عليك ابن اخت خالتك ^(۴)

۱۔ نتائج الافكار (۳۸۰/۸)

۲۔ مجمع الضمانات (۴۸۰/۶)

۳۔ انظر له: تبیین الحقائق (۱۸/۵)، الجوهرۃ النيرة (۵۵۶/۱)، الفقه الإسلامی وأدلته (۶۱۱۲)

۴۔ السنن الكبرى (۸۴/۶)، رقم (۱۱۷۸۴) وسنده صحيح كما في "الإعلاء" (۴۸۷/۱۵)

قال العلامة العثمانيّ تحت: دلالة على بطلان رجوع المقر عن إقراره ظاهرة. (١)

(٢) قال ابن قدامة:

لا يقبل رجوع المقر عن إقراره إلا فيما كان حداً لله تعالى يدراً بالشبهات ويحتاج لإسقاطه. فأما حقوق الآدميين وحقوق الله تعالى لأتدراً بالشبهات كالزكاة والكفارات فلا يقبل رجوعه منها ولا نعلم في هذا خلافاً (أى كذا الجواب عند الحنفية أيضاً) (٢)

قول مفتي بهي تخرج:

قال الحلبي والحصكفي:

وإن قال: له على ألف من ثمن عبد اشترته منه ولم أقبضه..... وإن لم يعينه لزمه الألف مطلقاً وصل أم فصل - إلى أن قال - وهذا عنده وعندهما إن وصل صدق والمعتمد الأول. (٣)

قال التمر تاشي والحصكفي:

وإن قال: له على ألف من ثمن عبد ما قبضته..... وإن لم يعين العبد لزمه الألف مطلقاً وصل أم فصل وقوله ما قبضته لغو لأنه رجوع. (٣)

قال ابن عابدين: قوله "ما قبضته" بعد قوله "له على كذا" رجوع فلا يصح. (٥)

(٣) قال إبراهيم الحلبي:

وإن قال: له على ألف من ثمن عبد لم أقبضه فإن عينه قيل للمقر له سلم وتسلم إن شئت وإن لم يعينه لزمه الألف ولغا قوله لم أقبضه..... وعندهما إن وصل صدق (٦) فالقول المقدم فيه هو الراجح على ما من

قول الإمام قول المتون:

١ - قال الموصلي: ولو قال: له على ألف من ثمن عبد لم أقبضه ولم يعينه لزمه الألف (٤)

١ - إجماع السنن (٤٨٧/١٥)

٢ - المغني (٣٨٩/١٠)

٣ - الدر المنتقى (٤١٠/٣)

٤ - الدر المختار (٤٣٣، ٤٣٢/٨)

٥ - حاشية ابن عابدين (٤٣٢/٨)

٦ - ملتي الأبحر (٤١٠، ٤٠٩/٣)

٧ - المختار للفتوى (١٤٥/٢)

- ٢- قال النسفي: ولو قال: على ألف من ثمن عبد لم أقبضه فإن عيّن العبد وسلمه إليه لزمه الألف وإلا لا، وإن لم يعين لزمه الألف^(١)
- ٣- قال المحجوبي:
- فإن قال: له على ألف من ثمن عبد ما قبضته وعيّنهُ فإن سلمه المقر له لزمه الألف وإلا لا وإن لم يعين لزمه ما قبضته لغو^(٢)
- ٤- قال التمرتاشي:
- وإن قال: له على ألف من ثمن عبد ما قبضته موصولا وعينه فإن سلمه إلى المقر لزمه الألف وإلا لا وإن لم يعين لزمه الألف^(٣)
- ٥- قال ملا خسرو:
- وصح - أي الإقرار - بألف من ثمن قنّ عيّنهُ وأنكر قبضه - إلى أن قال - وإن لم يعيّنهُ لزم ولغا إنكاره وصل أو فصل^(٤)

[٩١] اختلاف في مسئلة

ان قال: له على ألف من ثمن متاع وهي زيوف. فقال المقر له: جياذ، لزمه الجياذ في قول أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وقال أبو يوسف ومحمد - رحمهما الله تعالى -: إن قال ذلك موصولا صدّق وإن قاله مفصّلا، لا يصدّق.

مفتي بقول:

فتوى امام ابو حنيفهؒ کے قول پر ہے۔

١- كنز الدقائق (٣٢٨، ٣٢٩)

٢- الوقاية (٣/٢٣٩)

٣- تنوير الأبصار (٨/٤٣٢، ٤٣٣)

٤- غرر الأحكام (٨/١٦٨)

قول مفتی بہ کا مسئلہ:

مقرر کا صدر کلام مطلق وجوب الف کے اقرار پر مشتمل ہے اور بیع میں عادیۃ سامان، درایم جیاد (کھرے پیسوں) کے عوض فروخت کیا جاتا ہے کوئی اپنا سامان کھوٹے پیسوں کے بدلے نہیں بیچتا اس لئے بعد میں یہ کہنا کہ یہ کھوٹے تھے، اقرار سابق سے رجوع ہے۔

والأصل في هذا الباب أن الرجوع عن الإقرار في حقوق الناس لا يصح. فبطل الرجوع وبقي الإقرار كما مر سابقاً. (۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

۱۔ قال قاضي خان:

إذا قال: لفلان على ألف درهم من ثمن مبيع أو قال من قرض إلا أنها زيوف أو نبهجة لا يصدق في قول أبي حنيفة وقالوا: يصدق إذا كان موصولاً (۲) (فالقول المقدم فيه راجح كما عرفته سابقاً)

۲۔ قال الحلبي:

ولو قال من ثمن متاع أو أقرضني وهي زيوف أو نبهجة لزمه الجياد وقالوا: يلزمه ما قال إن وصل (۳) (القول المقدم فيه راجح أيضاً على ما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة) قول الإمام قول المتن (فهذا من أمارات ترجيحه كما لا يخفى):

۱۔ قال الموصلي: ولو قال: من ثمن متاع أو أقرضني ثم قال: هي زيوف أو نبهجة، وقال المقر له: جياد فهي جياد. (۴)

۲۔ قال النسفي: ولو قال: من ثمن متاع أو أقرضني وهي زيوف أو نبهجة لزمه الجياد (۵)

۳۔ قال المحبوبي: وفي "من ثمن متاع أو قرض وهي زيوف أو نبهجة أو ستوقه أو رصاص"

لزمه الجيد (۶)

۱۔ مستفاد من: مجمع الأنهر (۴۱۰/۳) وقرعة عيون الاختيار (۱۹۴/۱۲)

۲۔ الفتاوى الحانية على هامش الهندية (۱۴۳/۳)

۳۔ ملتي الأبحر (۴۱۰/۳)

۴۔ المختار للفتوى (۱۴۵/۲)

۵۔ كنز الدقائق (۳۲۹)

۶۔ الوقاية (۲۳۹/۳)

- ۴- قال التمر تاشی (والحصکفی): ولو قال: له علی ألف من ثمن متاع او قرض وهی زیوف مثلاً لم یصدق أصلاً لأنه رجوع. (۱)
- ۵- قال ملا خسرو: وفي "من ثمن متاع او قرض وهی زیوف او نبهجة او ستوقه او رصاص" لزمه الجید. (۲)

[۹۲] اختلافی مسئلہ

وإن قال: لحمل فلانة علی ألف درهم فإن قال: أوصی له فلان أو مات أبوه فورثه فالإقرار صحیح وإن أبهم الإقرار لم یصح عند (أبی حنیفة علی قول (۳) و) أبی یوسف - رحمه الله تعالى - وقال محمد - رحمه الله تعالى - : یصح.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابو یوسفؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

- (۱) اپنے ذمے کسی غیر کی رقم کا مطلق اقرار کرنے کا متبادر مطلب یہ ہوتا ہے کہ مقر کے ذمہ یہ رقم مقر کے ساتھ کوئی مالی معاملہ (مثلاً بیع، قرض وغیرہ) کرنے کے سبب لازم ہوئی ہے اور حمل کے بارے میں اس کا تصور بھی محال ہے لہذا (بیان سبب صحیح کے بغیر اقرار مبہم کی صورت میں) مقر کا یہ اقرار لغو گردانا جائے گا اور اس کے ذمہ کچھ لازم نہیں ہوگا۔ (۴)
- (۲) اقرار مبہم صحت و فساد ہر دو جہات کا احتمال رکھتا ہے۔ چنانچہ وصیت و میراث پر محمول کرنے سے اگر یہ اقرار درست ہو سکتا ہے تو بیع و غصب وغیرہ پر حمل کرنے سے فاسد ہو جاتا ہے جیسا کہ خود "حمل/جنین" وجود و عدم وجود دونوں کا محتمل ہے، اور یہ اصول ہے کہ شک صحیح اقرار سے مانع ہوتا ہے فلم یصح الإقرار فیما نحن فیہ۔ (۵)

۱- تنویر الأبصار (۴۳۳/۸)

۲- غرر الأحکام (۱۷۰/۸)

۳- تکملة رد المحتار (۱۶۸/۱۲)، اللباب فی شرح الكتاب (۲۵/۲)، الفقه الإسلامی للزحیلی (۶۱۰/۱)

۴- مستفاد من: المعاصر علی المختصر (۳۶۷)، المسوط للسرخسی (۴۰۱/۲۰)

۵- الموسوعة الفقہیة (۵۸/۶)

قول مفتي بكى تخرج:

● قال التمرناشي والحصكفي:

أو أبهم الإقرار ولم يبين سببا لغا وحمل محمد المبهم على السبب الصالح وبه قالت الثلاثة
قال علاؤ الدين الشامي:

قوله (وحمل محمد المبهم على السبب الصالح) - وقال بعد بسط الكلام في المرام - ثم قال
الملا عبد الحلیم: وقيل أبو حنيفة مع أبي يوسف واختار صاحب الهداية قول أبي يوسف على ما هو دأبه
في ترتيب المسائل وتبعه صاحب الوقاية حيث ترك قول محمد رأسا إشارة إلى رجحان قول أبي يوسف
وعليه أكثر الشراح حيث قروا دليله ١٨. ثم قال: فظهر أن قول أبي يوسف هو المختار وأقوى. (١)
● قال ابن نجيم المصري:

(وصح الإقرار بالحمل) وله (أى للحمل) إن بين سببا صالحا وإلا فلا كما إذا أبهم أو بين
سببا غير صالح كالقروض. (٢)
● إنما اعتمد أصحاب المتن على قول أبي يوسف (٣) فهذا ترجيح له أيضا.

١ - قرعة عيون الأخيار / تكملة رد المختار (١٦٨/١٢)

٢ - البحر الرائق (٤٢٧/٧)

٣ - المختار للفتاوى (١٤١/٢)، كنز الدقائق (٣٢٧)، الوقاية (٢٣٧/٣)، ملتقى الأبحر (٤٠٣/٣، ٤٠٤)، النقاية

(٣٣٤/٢)، تنوير الأبصار (٤٢٢/٨)، غرر الأحكام (١٥٣/٨)

کتابُ الإجارة

[۹۳] اختلافی مسئلہ

إن كَبَحَ الدابة (أى المستأجرة) بلجامها أو ضربها فعطبت
ضمن عند أبي حنيفة وقال أبو يوسف ومحمد: لا يضمن.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

- (۱) قال الثوري: وقال مطرف عن الشعبي: يضمن ما أعتت بيده. (۱)
- ضرب وکج بھی چونکہ افعال ید میں سے ہیں اس لئے صورت مذکورہ میں اس اثر کے موافق وہ ضامن بنے گا۔
- (۲) عن الشعبي عن شريح في رجل استأجر رجلا يعمل على بعيره فضرب البعير ففقا عينه، قال: يضمنه. (۲)
- (۳) مالک نے بشرط سلامت اس مستأجر کو رکوب کی اجازت دی تھی نہ کہ ضرب وکج کی جبکہ جانور کو ان کے بغیر چلانا ممکن و متحقق بھی ہے۔ لہذا یہ امور (یعنی ضرب وکج جن سے جانور ہلاک ہوا ہے) از قبیل تعدی شمار ہو کر موجب ضمان ہوں گے۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● فی الہندیۃ:

وإذا كبح الدابة بلجامها أى جذبها إلى نفسه بعنف أو ضربها فعطبت ضمن عند أبي حنيفة

— رحمه الله تعالى — وعليه الفتوى. (۳)

۱۔ مصنف عبدالرزاق (۲۱۷/۸) رقم (۱۴۹۴۶)

۲۔ ایضاً، رقم (۱۴۹۴۷)

۳۔ انظر له: المبسوط للسرْحسي (۱۷۴/۱۵)، البحر الرائق (۲۵/۸)، درر الحکام (۶۳/۷)، الجوهرية النيرة (۵۸۲/۱)

۴۔ الہندیۃ (۴۹۳/۴)

١٠ قال الحداد الزبيدي:

قوله (فإن كبج الدابة بلجامها) أي جذبها إلى نفسه بعنف (أو ضربها فغطبت ضمن عند أبي حنيفة) وعليه الفتوى (١)

١١ قال إبراهيم الحلبي:

وإن كبجها أو ضربها فغطبت ضمن (أي عند الإمام) خلافا لهما. (٢)
أقول: وذكر العلامة قول الإمام مقدما ترجيح له كما هو دأبه في الراجح عنده على ما في شرح العقود. (٣)

١٢ قال أبو محمد البغدادي: ولو كبجها باللجام أو فقاً عنها يضمن. (٤)

١٣ كذا في الكتب الأخر. (٥) حيث مال مؤلفوها إلى اختيار قول الإمام

١٤ قد جرى أصحاب المتن على قول أبي حنيفة (٦) (وهذا من ترجيحه)

١- الجوهرة النيرة (٥٨٢/١)

٢- ملتقى الأبحر (٥٢٦، ٥٢٥/٣)

٣- تقدم تخريجه

٤- مجمع الضمانات (٣٨٣/١)

٥- المبسوط للسرخسي (١٤٧/١١)، المعتصر على المختصر (٣٧٧)، وكذا يستفاد من تفصيل "الفقه الحنفي في ثوبه الحديد" (٣٨٠/٤)

٦- المختار للفتوى (٥٦/٢)، الوقاية (٢٩٥/٣)، كنز الدقائق (٣٦٢)، تنوير الأبصار (٦٤/٩)، غرر الأحكام (٦٣/٧)

[۹۳] اختلافی مسئلہ

فالمشترک من لا يستحق الأجرة حتى يعمل كالصباغ
والقصار والمتاع أمانة في يده إن هلك لم يضمن شيئاً
عند أبي حنيفة - رحمه الله - وقالوا (رحمهما الله): يضمنه.

مفتی بہ قول:

مسئلہ مذکورہ میں دونوں اقوال کی تصحیح کی گئی ہے مگر قول صاحبین "احتسان ہے اور بالخصوص ہمارے زمانہ میں (لوگوں کے احوال میں تغیر آنے کی وجہ سے) اختیار للفقہی کے زیادہ لائق ہے۔ البتہ اس میں قدرے تفصیل ہے کہ اگر وہ سامان ایسے سبب سے ہلاک ہوا جس سے بچنا ممکن تھا تو ضامن ہوگا ورنہ نہیں۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

- (۱) عن الأشعث يعني ابن أبي الشعثاء قال: شهدت شريحاً ضمن قصاراً أو صباغاً. (۱)
- (۲) عن علي - رضي الله عنه - أنه كان يضمن الصباغ والصائغ وقال: لا يصلح للناس إلا ذاك. (۲)
- (۳) عن بكير بن عبد الله بن الأشج أن عمر بن الخطاب - رضي الله عنه - ضمن الصباغ الذي يعمل بيده. (۳)
- (۴) عن الحكم قال يضمن الصباغ والقصار وكل أجير مشترك. (۴)
- (۵) حدثنا شعبة عن أبي الهيثم أنه قدم دهن له من البصرة وأنه استاجر حملاً لا يحمله والقارورة ثمن ثلاثمائة أو أربعمائة فوقعت القارورة وانكسرت فأردت أن يصلحني فأبى فخاصمته إلى شريح فقال له شريح انما أعطى الاجر لتضمن فضمنه شريح. (۵)

۱۔ السنن الكبرى للبيهقي (۱۲۲/۶) رقم (۱۱۴۴۸)، مسند ابن الجعد (۳۲۸/۱) رقم (۲۲۵۰)

۲۔ السنن الكبرى للبيهقي (۱۲۲/۶) رقم (۱۰۱۴۴۶)

۳۔ مصنف عبدالرزاق (۲۱۷/۸) رقم (۱۴۹۴۹)، فيه بعض أصحاب المحدث عبدالرزاق مجهول وعبدالرزاق ثقة.

۴۔ مصنف ابن أبي شيبة (۳۶۱/۴) رقم (۲۱۰۵۸)

۵۔ سنن البيهقي الكبرى (۱۲۲/۶) رقم (۱۱۴۴۹)

القول الصواب في مسائل الكتاب

(۶)..... ضمان کی صورت میں اموال الناس کی حفاظت ہے اور عدم ضمان میں ان کے اموال کے ساتھ عدم اعتناء کا قوی اندیشہ ہے الغرض اگر اء کو جب معلوم ہوگا کہ ہلاک کی صورت میں ان پر ضمان آئے گا تو وہ حفاظت کی پوری کوشش کریں گے وهو المطلوب في مال الغير۔ (۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① في الهندية:

وحکم الأجير المشترك أن ما هلك في يده من غير صنعه فلا ضمان عليه في قول أبي حنيفة..... وقال أبو يوسف ومحمد: إن هلك بأمر يمكن التحرز عنه فهو ضامن وإن هلك بأمر لا يمكن التحرز عنه فلا ضمان - إلى أن قال - ويقولهما يفتي اليوم لتغير أحوال الناس وبه يحصل صيانة أموالهم. (۲)
② قال الزيلعي:

قال رحمه الله (والمتاع في يده غير مضمون بالهلاك)..... وهذا عند أبي حنيفة وزفر والحسن بن زياد رحمهم الله تعالى وهو القياس وقال: يضمن إلا إذا هلك بأمر لا يمكن التحرز عنه - وقال بعد أسطر - ويقولهما يفتي اليوم لتغير أحوال الناس وبه تحصل صيانة أموالهم. (۳)
③ قال الزحيلي:

قال البغدادی عن بعض كتب الحنفية: ويقول الصاحبين يفتي اليوم لتغير أحوال الناس وبه يحصل صيانة أموالهم. (۴)

④ قال التمر تاشي: ولا يضمن ما هلك في يده وإن شرط عليه الضمان وبه يفتي.
قال الشامي:

وقال بعضهم: قول أبي حنيفة قول عطاء وطاؤوس وهما من كبار التابعين وقولهما قول عمر و علي وبه يفتي احتشاما لعمر و علي وصيانة لأموال الناس. والله أعلم (۵)
⑤ قال أبو محمد البغدادی:

۱ - الجوهره النيرة (۵۸۳/۱)، الفقه الحنفی وأدلته (۷۹/۲).

۲ - الهندية (۵۰۰/۴)

۳ - تبیین الحقائق (۱۳۵/۵)

۴ - الفقه الإسلامی وأدلته (۳۸۴۸)

۵ - رد المحتار (۱۱۰/۹)

ان الفتوى على قولهما سواء شرط الضمان عليهما أو لم يشرط. (۱)
 كذا في الكتب الأخر. (۲)

[۹۵] اختلاف في مسئلة

ومن استأجر رجلا ليضرب له لبنا استحق الأجرة إذا أقامه
 عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وقال أبو يوسف
 ومحمد - رحمهما الله تعالى - : لا يستحقها حتى يشرجه.

مفتي به قول:

فتوى صاحبين کے قول پر ہے۔

قول مفتي به كما مستدل:

تفريق، تمام عمل میں سے ہے (یعنی اسی کام کا ہی حصہ ہے) کیونکہ اینٹوں کو تہ بہ تہ لگا کر جوڑنے سے پہلے ان کے
 خراب ہو جانے کا قوی اندیشہ ہے۔

نیز عرف میں اینٹیں بنانے کا کام کرنے والے مزدور اینٹیں خشک کرنے کے بعد تہ بہ تہ لگا کر دیتے ہیں اور قاعدہ
 ہے کہ: "المعروف كالمشروط (۳)" (۴)

قول مفتي به في تزج:

قال التمرتاشي والحصكفي:

ولضرب اللبن بعد الإقامة ، وقالوا: بعد تشريحه: أي جعل بعضه على بعض بقولهما يفتي. (۵)

۱۔ مجمع الضمانات (۱/۱۷۷)

۲۔ حاشیہ جلیبی علی العنایة علی هامش النتائج (۹/۱۲۴)، الدر المتقی (۳/۵۴۴)، الفقه الحنفی فی ثوبه الحدید

(۴/۴۱۱)، البحر الرائق (۸/۴۸)، معین الحکام (۲۰۳)

۳۔ قواعد الفقه (۱/۱۲۵) رقم القاعدة (۳۳۴)، الأشباه والنظائر (۹۹)

۴۔ انظر له: التبيين للزيلعي (۵/۱۱۰)، الجوهرة النيرة (۱/۵۸۹)

۵۔ الدر المختار (۹/۳۸)

٢ قال الحصكفي:

(ولضارب اللبن بعد اقامته وقال: بعد تشريجه) قلت: ويقولهما يفتي. ^(١)

٣ قال قاسم بن قطربغا:

قوله (ومن استأجر رجلا ليضرب له لبنا سماه استحق الأجرة إذا أقامه عند أبي حنيفة الخ).....

وقال في العيون: الفتوى على قولهما. ^(٢)

٤ قال سليمان الهندي:

قوله (لا يستحقها حتى يشرجه): لأن التشريع من تمام العمل ولا يؤمن عليه من الفساد قبله

ويقولهما يفتي. ^(٣)

٥ قال السرخسي:

قال رحمه الله: وإذا استأجر الرجل رجلا ليضرب له لبنا فإن أقامه فهو برئ منه اللبان في

قول أبي حنيفة وله الأجر وإن فسد بعد ذلك وعندهما لا حتى يجف فإذا جف وأشرح فحينئذ له

الأجر ومذهبهما استحسان اعتبارا فيه العرف. ^(٤)

٦ كذا عذ الطحطاوى ^(٥) والزيلعي ^(٦) مذهبهما من الاستحسان ولا يخفى أن الإستحسان من

وجوه الترجيح إلا في مسائل معدودة وهذه ليست منها.

١- الدر المنتقى (٥١٨/٣)

٢- الترجيح والتصحيح (٢٢٦)

٣- المعتصر على المختصر (٣٨٢)

٤- المبسوط (٣٦١/٦)

٥- حاشية الطحطاوى على الدر المختار (١٠/٤)

٦- تبين الحقائق (١١٠/٥)

[۹۶] اختلاف في مسئلہ

إن قال (للخياط): إن خطته اليوم فبدرهم و إن خطته غدا
فبنصف درهم فإن خاطه اليوم فله درهم و إن خاطه غدا فله
أجرة مثله عند أبي حنيفة ولا يتجاوز به نصف درهم.
وقال أبو يوسف و محمد - رحمهما الله تعالى - : الشرطان
جائزان وأيهما عمل استحق الأجرة.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

”آج“ سینے کے بدلے میں ایک درہم دینا تعیل کی غرض سے ہے لہذا اجارہ درست ہو گیا اور ”آج“ ہی سی دینے
پر خیاط (صحت اجارہ کی بدولت) ایک درہم کا مستحق ہوگا اور ”کل آئندہ“ سینے پر نصف درہم کا کہنا تعلیق کی قبیل سے ہے لہذا
اجارہ معلق ہونے کی بنا پر فاسد ہو گیا اور صورت فساد میں اجر مثلی واجب ہوتا ہے اس لیے اسے نصف درہم کی بجائے اجر مثلی
ملے گا البتہ وہ نصف درہم سے متجاوز نہیں ہوگا (کیونکہ وہ نصف درہم ان دونوں کے درمیان ایک دفعہ ملے ہو چکا ہے اور خیاط
کی جانب سے بھی اس پر رضامندی ثبت ہو چکی ہے) (۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال قاضی خان:

إذا قال للخياط: إن خطته اليوم فلک درهم و إن خطته غدا فلک نصف درهم قال أبو حنيفة:
يصح الشرط الأول ولا يصح الشرط الثاني وقال صاحبه: يصح الشرطان جميعا (۲) (فقول أبي حنيفة
فيه راجع لتقدمه على قولهما حسب تصريح الشامي)

۱۔ الباب في شرح الكتاب (۳۵/۲)

۲۔ الفتاوى الخانية على هامش الهندية (۳۳۳/۲)

٢ قال الحلبي:

ولو قال: إن خطته اليوم فبدرهم أو غدا فنصفه فخاطه اليوم فله الدرهم وإن خاطه غدا فله أجر المثل لا يجاوز نصف درهم وقالوا: الشرطان جائزان ^(١) (فالقول المقدم فيه هو الراجح عنده وقد مر غير مرة)

٣ قال ابن نجيم:

قال رحمه الله (وصح ترديد الأجر بترديد العمل في الثوب نوعا وزمانا في الأول) يعني يجوز أن يجعل الأجر مترددا بين تسميتين يجعل العمل مترددا بين زمانين بأن يقول: إن خطته اليوم فبدرهمين وإن خطته غدا فنصف درهم يجوز في الأول دون الثاني وهو معنى قوله "وزمانا في الأول" ^(٢) (وبعد ذلك ذكر الاختلاف وآخر فيه دليل الإمام وهذا ترجيح لقوله كما لا يخفى على من مارس الأصول)

٤ مشى أصحاب المتون على قول الإمام وهذا من ترجيح له:

١- قال المحبوبي: ولو ردّ في خياطة اليوم أو غدا فله ما سمي إن خاطه اليوم وله مثله إن خاطه غدا ولا يجاوز به المسمّى. ^(٣)

٢- قال النسفي: وصح ترديد الأجر بترديد العمل في الثوب نوعا وزمانا في الأول. ^(٤)

٣- قال ملا خسرو: صح ترديد الأجر بالترديد في العمل وزمانه ومكانه ويجب أجر ما وجد من المر: د فيهما لكن إذا كان في الزمان يجب في الأول وفي الثاني أجر المثل غير زائد على المسمّى. ^(٥)

٣- قال صدر الشريعة الأصغر: وإن ردّ في عمله اليوم أو غدا فله ما سمي إن عمل اليوم وأجر مثله إن عمل غدا فلا يتجاوز المسمّى. ^(٦)

٥- قال التمرتاشي: وصح ترديد الأجر بالترديد في العمل وزمانه في الأول. ^(٧)

٦- والموصلي لم يتعرض لهذه المسألة رأسا.

١- ملتقى الأبحر (٣/٥٥٠)

٢- البحر الرائق (٨/٥٤)

٣- الوقاية (٣/٣٠٩، ٣٠٨)

٤- كثر الدقائق (٣٦٨)

٥- غرر الأحكام (٧/١٠٥)

٦- النقاية (٢/١١٧)

٧- تنوير الأبصار (٩/١٢١)

[۹۷] اختلافی مسئلہ

إن قال إن سكنت في هذا الدكان عطارا فبدرهم في
الشهر وإن سكنته حدادا فبدرهمين جاز وأبي
الأميرين فعل استحق المسمى فيه عند أبي حنيفة
وقالا - رحمهما الله تعالى - الإجارة فاسدة.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مسئلہ:

صاحب دکان نے مستاجر کو دو ایسے عقدوں کے درمیان اختیار دیا ہے جو باہم مختلف بھی ہیں اور دونوں عقد صحیح بھی ہیں کیونکہ کئی عطار، کئی حداد کے مخالف ہے لہذا یہ کئی مطلق عقد کے تحت داخل نہیں ہوگا (کہ جس سے عقد اجارہ ہی سرے سے فاسد ہو جائے) بلکہ دونوں عقد الگ الگ اپنی جگہ پر درست واقع ہو جائیں گے۔

باقی رہی جہالت عمل تو وہ کام شروع کرتے وقت مرتفع ہو جائے گی اور عمل متعین ہو جائے گا اور اس متعین عمل کی اجرت پہلے سے مقرر و متعین ہے اس لئے اسے اس عمل کی طے شدہ اجرت ملے گی الغرض اسی تعیین عمل سے جہالت اجرت بھی مرتفع ہو جائے گی۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال قاضی خان:

ولو قال: آجرتك هذه الدار شهرا على أنك إن أقعدت فيها حدادا فأجرها عشرة وإن أقعدت فيها بزازا فأجرها خمسة جازت الإجارة في قول أبي حنيفة الأجر كما في الخياطة الرومية والفارسية وفي قول صاحبيه رحمهما الله تعالى الإجارة فاسدة^(۲) (فذكره قول الإمام أولا ترجيح له كما لا يخفى)

● قال إبراهيم الحلبي:

۱۔ انظر له: الاختيار لتعليل المختار (۵۹/۲)، مجمع الأنهر (۵۵۱/۳)، المحيط البرهاني (۷۵۰/۷)

۲۔ الخانية على هامش الهندية (۳۳۳/۲)

- ولو قال: إن سكنت هذا الحانوت عطارا فبدرهم أو حدادا فبدرهمين جاز خلافا لهما^(١) (وهنا تقديمه قول الإمام يدل على ترجيحه أيضًا كما هو المعروف من دأبه في الرجوع عنده)
- ٣ قال ابن محمد عوض الجزري:
- (١) الحنفية قالوا: - وقال في آخره - ويجوز أن يقول شخص لآخر..... إن سكنت هذه الدار حدادا فبعشرة وإن سكتها عطارا فبخمسة. (٢)
- ٤ قال طهماز:
- ويجوز الترديد..... كان سكنت عطارا فبدرهم أو حدادا فبدرهمين. (٣)
- ٥ وجميع المتون على قول الإمام وهذا ترجيح له أيضًا:
- ١- قال الموصلي: وإن قال: إن سكنت هذا الحانوت عطارا فبدرهم و حدادا فبدرهمين جاز وإي العاملين عمل استحق المسمى له. (٤)
- ٢- قال ابن الساعاتي: إن سكنت عطارا فبدرهم أو حدادا فبدرهمين فهو جائز. (٥)
- ٣- قال المحبوبي: وصح ترديد الأجر بالترديد..... وفي إسكان البيت عطارا أو حدادا..... ويجب أجر ما وجد. (٦)
- ٤- قال النسفي: وصح ترديد الأجير بترديد العمل في الثوب..... وفي الدكان والبيت. (٧)
- ٥- قال التمرتاشي: (وصح ترديد الأجر بالترديد في العمل..... والعامل) كان سكنت عطارا فبدرهم أو حدادا فبدرهمين. (٨)
- ٦- قال ملا خسرو: (وصح ترديد الأجر بالترديد في العمل..... والعامل) نحو أن تسكن فيه عطارا فبدرهم وإن تسكن حدادا فبدرهمين. (٩)

١- ملتقى الأبحر (١/٥٥١)

٢- كتاب الفقه على المذاهب الأربعة (٣/١٠٦)

٣- الفقه للحنفي في ثوبه الحديد (٤/٤١٨)

٤- المختار للفتوى (٢/٥٩)

٥- مجمع البحرين (٣٨٤)

٦- الوقاية (٣/٣٠٨)

٧- كنز الدقائق (٣٦٨)

٨- تنوير الأبصار (٩/١٢١، ١٢٢)

٩- غرر الأحكام (٧/١٠٥)

[۹۸] مسئلہ

لا يجوز الإستيجار على الأذان والإقامة
وتعليم القرآن والحج (أى عن الغير).

مفتی بہ قول:

موجودہ زمانے میں فتویٰ اس پر ہے کہ سوائے حج عن الغير کے ان امور پر اجرت لینا جائز ہے۔

متدلہ:

نفس مسئلہ کے اعتبار سے حنفیہ کے ہاں استیجار علی الطاعات المجرۃ جائز نہیں ہے مگر اب ضرورت کی بناء پر کچھ دیگر طاعات سمیت مذکورہ بالا طاعات (الاج عن الغير) پر بھی اجرت لینے کو جائز قرار دیا گیا ہے۔

چونکہ دور متقدمین میں ان اعمال کو سرانجام دینے والوں کیلئے بیت المال سے عطیات مقرر ہوتے تھے جس سے وہ امر معاش سے فارغ البال ہو کر ان کی انجام دہی میں منہمک رہتے تھے جبکہ اس طرح کا اب کوئی انتظام نہیں رہا اور ساتھ ہی امور دینیہ میں بھی کسل و سستی واقع ہو گئی ہے لہذا اس موقع پر ان امور پر اجرت کے عدم جواز کا قول ان کے اور شعائر دین کے اندر اس و تہییج کا باعث ہے اس لئے ضرورۃً اس میں جواز کے قول پر فتویٰ دیا گیا ہے کما فی مذهب الشافعیؒ۔

نیز واضح رہے کہ اس ضرورت کا معنی اختلاف زمان ہے کہ بسا اوقات اختلاف زمان کا اثر اختلاف حکم پر بھی مرتب ہوتا ہے جس کی نظیر یہ ہے کہ عورتیں شروع زمانہ یعنی آنحضرت صلی اللہ علیہ وسلم اور سیدنا صدیق اکبر رضی اللہ عنہ کے دور میں باجماعت نماز کیلئے مساجد میں شریک ہوا کرتی تھیں پھر زمانہ بدل جانے پر حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے اپنے دور میں ان کو اس سے منع فرما دیا تھا۔^(۱)

تخریج:

قال التمر تاشی والحصکفی:

ولا لأجل الطاعات مثل الأذان والحج والإمامة وتعليم القرآن والفقه ويفتی اليوم

۱۔ انظر له الکتاب التالیة:

رسائل ابن عابدین (۱/۱۴۰، ۱۳/۱)، المحيط البرهانی (۸/۸۴)، الهدایة (۳/۳۰۶)، العناية علی هامش النتائج

(۹/۹۸)، تعلیق الشیخ الملتانی علی البنایة (۱۳/۷۷)، بذل المحمود (۴/۲۶۳)، تبیین الحقائق (۵/۱۲۵)

بصحتها لتعليم القرآن والفقه والإمامة والأذان.

قال ابن عابدين:

قوله (ويفتى اليوم بصحتها لتعليم القرآن الخ) قال في الهداية: وبعض مشايخنا رحمهم الله تعالى استحسنا الاستيجار على تعليم القرآن اليوم لظهور التواني في الأمور الدينية ففي الامتناع تضييع حفظ القرآن وعليه الفتوى ٥١.

وقد اقتصر على استثناء تعليم القرآن أيضًا في متن الكنز ومتن مواهب الرحمن وكثير من الكتب وزاد في مختصر الوقاية ومتن الإصلاح تعليم الفقه وزاد في متن المجمع الإمامة ومثله في متن الملتقى ودرر البحار وزاد بعضهم: الأذان والإقامة والوعظ وذكر المصنف معظمها..... وقد اتفقت كلمتهم جميعا على التصريح بأصل المذهب من عدم الجواز ثم استثنوا بعده ما علمته فهذا دليل قاطع وبرهان ساطع على أن المفتي به ليس هو جواز الاستيجار على كل طاعة، بل على ما ذكره فقط مما فيه ضرورة ظاهرة تبيح الخروج عن أصل المذهب من طرؤ المنع - إلى أن قال - وأجمعوا على أن الحج عن الغير بطريق النيابة لا الاستنجار ولهذا لو فضل مع النائب شيء من النفقة يجب عليه ردّه لأصيل أو ورثته ولو كان أجره لما وجب رده. (١)

قال العلامة الشامي: ①

مطلب: في الاستنجار على الحج

بسط الكلام في ذيله إلى أن قال آخرًا في حاصل الكلام:

”ان المتأخرين لم يطلقوا ذلك (أي جواز الاستنجار على الطاعات) بل أفتوا بجواز الاستنجار على التعليم والأذان والإمامة للضرورة لا على جميع الطاعات كما أوضحه المصنف في منحه في كتاب الإجازات وإلا لزم الجواز على الصوم والصلاة ولا يقول به أحد ولا ضرورة للاستنجار على الحج لا مكان دفع المال اليه لينفق على نفسه على حكم ملك الميت بطريق النيابة كما علمت التصريح به عن المبسوط والمتون المصرح فيها بجواز الاستنجار على التعليم ونحوه لم يذكر فيها جوازه على الحج بل المصرح به في عامة متون المذهب أنه لا يجوز الاستنجار على الحج كالكنز والوقاية والمجمع والمختار ومواهب الرحمن وغيرها، بل قال العلامة الشرنبلالي في رسالته ”بلوغ الأرب“ انه لم يذكر أحد من مشايخنا جواز الاستنجار على الحج“ (٢)

١ - الدرر المستتار مع رد المحتار (٩٤/٩)

٢ - حاشية ابن عابدين (٢٢/٤)

قال الرافعي:

قوله (ولا ضرورة للاستنجار على الحج) قد يقال: الضرورة في هذا الزمن داعية للقول بصحة الاستنجار عليه لعدم من يقوم به عن الغير مكتفيا بنفقة الذهاب والإياب، فهو كالأستنجار على تعليم القرآن الذي قال بصحته المتأخرون وحينئذ يستحق المأمور أجرته زيادة عن النفقة للذهاب والإياب، انتهى كلام الرافعي (١)

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

أما في زماننا هذا فالضرورة ليست بداعية إلى القول بصحته اذ يقوم كثير من الناس حتى من المتدينين للحج عن الغير مكتفين بمجرد النفقة التي يحتاج إليها في أداء الحج بغير أجر ماء، دون النفقة المطلوبة فلا يختار القول بجواز الاستنجار عليه في هذا العصر خاصة. اللهم إلا أن يأتي الزمان ولا يوجد أحد ممن يقوم به عن الغير مكتفيا بمجرد نفقة الحج فيكون الجواب فيه على ما قاله الرافعي. والله تعالى أعلم.

قال العلامة الشامي: ②

اعلم ان عامة كتب المذهب من متون وشروح وفتاوى كلها متفقة على أن الاستنجار على الطاعات لا يصح عندنا واستثنى المتأخرون من مشايخ بلخي تعليم القرآن فجوزوا الاستنجار عليه..... واستثنى بعضهم أيضا الاستنجار على الأذان والإمامة..... واتفقوا كلهم على عدم جواز الاستنجار على الحج لعدم الضرورة. (٢)

قال ابن نجيم: ④

قال رحمه الله (والفتوى اليوم على جواز الاستنجار لتعليم القرآن) وهذا مذهب المتأخرين من مشايخ بلخ، استحسنوا ذلك..... وفي النهاية: يعني يجوز الاستنجار على تعليم الفقه وفي الروضة: في زماننا يجوز للإمام والمؤذن والمعلم أخذ الاجرة. (٣)

قال ابن نجيم: ⑤

قوله (فإن مات في طريقه يحج عنه من منزله بثلاث مابقي) -وقال في آخر شرحه- وذكر

١- التحرير المختار (٢٢/٤)

٢- تنقيح الفتاوى الحامدية (٤١٨/٥)

٣- البحر الرائق (٣٥٠٣٤/٨)

الاسبيجاني أنه لا يجوز الاستنجار على الحج. (١)

٦ في الهندية:

في الأصل لا يجوز الاستنجار على الطاعات ومشايخ بلخ جوزوا الاستنجار على تعليم القرآن وقد استحسنوا جبر والد الصبي على المبرة المرسومة وكان الشيخ الإمام أبو بكر محمد بن الفضل يقول يجبر المستاجر على دفع الأجرة ويحبس بها قال وبه يفتى وكذا جواز الاستنجار على تعليم الفقه ونحوه والمختار للفتوى في زماننا قول هؤلاء. (٢)

٧ قال البابرتي:

وقال أبو عبد الله الخير اخزي: يجوز في زماننا للإمام والمؤذن والمعلم أخذ الأجرة. (٣)
٨ كذا في الكتب الأخر. (٤)

[٩٩] اختلاف في مسئلة

لا يجوز إجارة المشاع عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى -
وقالا: إجارة المشاع جائزة.

منتقى به قول:

أكثر مشايخ حنفية کے مطابق اس مسئلہ میں فتویٰ امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔ (٥)

١- المرجع السابق (١٢٠/٣)

٢- الهندية (٤٤٨/٤)

٣- العناية (٩٨/٩)

٤- الكفاية (٢٧/٩)، تبیین الحقائق (١٢٤/٥، ١٢٥)، مجموعة الفتاوى على هامش الخلاصة (١٠٦/٣)، البزازیة على هامش الهندية (٣٧/٥)، مجمع الأنهر (٥٣٣/٣)، درر الحکام شرح محلة الأحکام (٥٦٠/١)، الاختيار لتعلیل المختار (٦٢/٢)، الفقه على المذاهب الأربعة (٦١١/١)، فقه السنة (١٨٤/٣)، الفقه الإسلامي وأدلته (٣٨١/٩)، المنتقى (٣٤٢/٢)، الهداية (٣٠٦/٣)، بذل المجهود (٢٦٣/٤)، الفقه الحنفی وأدلته (٨٥/٢)، الفقه الحنفی فی ثوبه الجديد (٣٩٧/٤)، العرف الشذی (٢٤٢/١)، المعتصر على المختصر (٣٨٤)، تکملة فتح الملهم (٣٣٠/٤)، شرح الوقایة (٣٠٢/٤)، الموسوعة الفقهية (٢٩٠/١)، تعليق الشيخ الملتانی على البناية (٧٦/١٣)، المبسوط للسرخسی (٣٥٣/٦)

٥- وأفتی البعض فيه على قول الصحابين رحمهما الله تعالى.

قول مفتی بہ کا مسئلہ:

باب اجارہ میں یہ اصول ہے کہ شی متاخر، متاخر کے سپرد کردی جاتی ہے تاکہ وہ اس سے مستفیع ہو سکے جبکہ زیر بحث مسئلہ میں موجر نے ایک ایسی چیز اجرت پر دی ہے جس کو سپرد کر دینے پر وہ قادر ہی نہیں ہے کیونکہ مشترک چیز کو سپرد کرنا امر محال ہے (اس لئے کہ اس کے ہر جزو میں دوسرے شریک کا حصہ ہے فلا يتصور تسليمه وحده)۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

وتفسد أيضا بالشیوع الأصلي إلا إذا آجر كل نصيبه أو بعضه من شريكه فيجوز وجوزاه بكل حال وعليه الفتوى. زيلعي و بحر معز یا للمغنی. لكن رده العلامة قاسم في تصحيحه بأن ما في المغنی شاذ مجهول القائل فلا يعول عليه.

قال الشامي: قوله (بالشیوع) أى فيما يحتمل القسمة أو لا عنده وعليه الفتوى. وقوله (فلا يعول عليه) بل المعول عليه ما في الخانية أن الفتوى على قول الإمام وبه جزم أصحاب المتون والشروح فكان هو المذهب أفاده المصنف وعليه العمل اليوم.^(۲) قال الرافعی:

قول الشارح (لكن رده العلامة قاسم الخ) ما سيأتى في المتفرقات يدل على أن قولهما مفتى به أيضًا فانظره ونقل ط فيها أن قولهما مفتى به عن المضمورات ۱ ھ ونقل أبو السعود في حاشية الأشباه عند قوله: وجاز استئجار طريق للمرور أن الفتوى على قولهما عن المضمورات والفتاوى الصغرى والتتمة وغيرها من الكتب المعتمدة (كالكفاية وتبيين الحقائق) فالترجيح قد اختلف. وقال في شرح الأشباه: أكثر المشايخ على ترجيح قوله.^(۳)

② في الهندية:

إجارة المشاع فيما يقسم وفيما لا يقسم فاسدة في قول أبي حنيفة - رحمه الله - وعليه الفتوى.^(۴)

③ قال الشلبی:

۱۔ الجوهرۃ النيرة (۱/۵۹۲)، الہدایۃ (۳/۳۰۶)، الفقہ الحنفی وأدلته (۲/۸۶)

۲۔ رد المحتار (۹/۸۰۷۹)

۳۔ التحریر المختار (۹/۸۰)

۴۔ الہندیۃ (۴/۴۴۷)

قوله (الفتوى في إجارة المشاع على قولهما) بل الفتوى على قوله كما تقدم في القولة التي على قوله في المتن وفسد إجارة المشاع فلترجع اه (١)

٤ قال داماد أفندى:

(ولا تصح إجارة المشاع) سواء كان الشيوع فيما يحتمل القسمة كالعروض أو فيما لا يحتمل القسمة كالعبد عند الإمام - إلى أن قال - وفي المغنى الفتوى في إجارة المشاع على قولهما لكن في الخانية وغيرها الفتوى على قول الإمام وبه جزم أصحاب المتن والشروح فكان هو المذهب كما في المنح. (٢)

٥ قال قاضى خان:

إجارة المشاع فيما يقسم وفيما لا يقسم فاسدة في قول أبي حنيفة وعليه الفتوى. (٣)

٦ قال السمرقندى:

خمسة عشر شيئاً لا يجوز الاستئجار عليها:

وعده في الثامن: "والإجارة المشاع في المنقسم وغير المنقسم" (٤)

٧ قال طهماز:

وتفسد الإجارة أيضاً بالشيوع الأصلى فيما يحتمل القسمة أو لا يحتملها عند الإمام وعليه الفتوى. (٥)

٨ كذا في الكتب الأخر. (٦)

١ - حاشية الشلبى على التبيين (١٢٧/٥)

٢ - مجمع الأنهر (٥٣٦، ٥٣٥/٣)

٣ - الحانية (٣٣١/٢)

٤ - خزانة الفقه (٢٤٧)

٥ - الفقه الحنفى في ثوبه الحديد (٣٨٦/٤)

٦ - لسان الحكام (٣٦٦/١)، الباب في شرح الكتاب (٣٨/٢)، شرح المحلة: (٤٣٥/١) رقم المادة (٤٦٠) و

(٣٩٢/١-٣٩٤) رقم المادة (٤٢٩)، المبسوط للسرخسى (٢٢٥/٧)

[۱۰۰] اختلافی مسئلہ

ویجوز (استئجار الظئر) بطعامها و کسوتها عند أبي حنيفة
- رحمه الله تعالى - وقالوا: لا یجوز.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) قال أبو هريرة رضي الله عنه: كنت أجيرا لابنة غزوان بطعام بطني وعقبة رجلى. (۱)

(۲) قوله تعالى ﴿وَعَلَى الْمَوْلُودِ لَهُ رِزْقُهُنَّ وَكِسْوَتُهُنَّ بِالْمَعْرُوفِ﴾ (۲)

اس طعام و کسوہ بالمعروف سے مراد اُترت ارضاع ہے نہ کہ نفقہ نکاح کما هو ظاهر للغایۃ من سیاق الکلام (۳)
(۳) صورت مذکورہ میں اگرچہ کھانے اور کپڑے میں جہالت ہے (کہ اس دودھ پلانے کے عرصے کے دوران نامعلوم مرضۃ کتنا کھانا کھائے گی اور کتنا کپڑا اس کو ضرورت پڑے گا) مگر یہ جہالت، تعامل ناس کی وجہ سے مفضی الی النزاع نہیں ہے اس لیے معروف طریقہ کے مطابق اس کو طعام و کسوہ ملتا رہے گا۔ الغرض اسی تعامل کی بدولت، جہالت مذکورہ کو قابل تسامح گردانا جائے گا اور عقد اجارہ درست ہو جائے گا۔ (۴)

۱۔ سنن ابن ماجہ (۸۱۷/۲) رقم (۲۴۴۵)؛ وتمامہ:

[حدثنا أبو عمر حفص بن عمرو ثنا عبد الرحمن بن منهد بن حبان سمعت أبي يقول سمعت أبا هريرة يقول
نشأت يتيما وهاجرت مسكينا وكنت أجيرا لابنة غزوان بطعام بطني وعقبة رجلى أحطب لهم إذا نزلوا. وأحدو لهم إذا
ركبوا. فالحمد لله الذي جعل الدين قواما وجعل أبا هريرة إماما]

قال البوصيري في "مصابح الزجاجة" (۴۸/۲):

هذا إسناد صحيح موقوف وحيان هو ابن بسطام بن مسلم بن نمير ذكره ابن حبان في الثقات وباقي رجال الإسناد
ثقات، وهكذا رواه الحاكم في المستدرک من طريق عمرو بن مرزوق عن ابن منهد بن، ورواه البيهقي في الكبرى عن
الحاكم به.

۲۔ البقرہ (۲۳۳)

۳۔ المحيط البرهاني (۲۴/۸)، المبسوط للسرخسي (۳۲۹/۶)

۴۔ الاختيار لتعليل المختار (۶۱/۲)

تقابل الناس كدليل شرعي ہونے پر مندرجہ ذیل روایات شاہد ہیں:

(أ) عن أبي هريرة رضي الله عنه أن النبي صلى الله عليه وسلم قال:

”المسلمون على شروطهم.“ (۱)

(ب) عن عبد الله بن مسعود أنه قال:

”ما رأى المسلمون حسنا فهو عند الله حسن“ (۲)

۱۔ السنن الصغرى للبيهقى (۱۲۵/۲) رقم (۲۲۰۲)، صحيح البخارى (۳۰۳/۱) تعليقا بالحزم به، مسند البزار

(۲۲۲/۲) رقم (۵۴۰۸)، شعب الإيمان (۷۵/۴) رقم (۴۳۴۸)، المتقى لابن جارود (۲۵۱/۱) رقم (۱۰۰۱)

قال السخاوى في ”المقاصد الحسنة“ (۶۰۷/۱):

وقد علقه البخاري جاز ما به فقال في الإجازة وقال النبي ”المسلمون عند شروطهم“ فهو صحيح على ما تقرر في علوم الحديث. انتهى. (قلت: والأصل فيه هو أن ما يُذكر من تعليقات البخارى بصيغة الحزم كقال وفعل وذكر وروى: فلائ، فهو حُكْم منه بصحته عن المضاف إليه، كما هو مزبور في كتب مصطلح الحديث وشروح البخارى، ولا يخفى على ممارسها).

قال الزرقاني عنه في ”مختصر المقاصد“ (۹۴۲): صحيح.

قال العيني في ”عمدة القاري شرح صحيح البخارى“ (۲۸۶/۱۸):

وهذا التعليق وصله أبو داود في القضاء من حديث الوليد بن رباح بالباء الموحدة عن أبي هريرة وروى ابن أبي شيبة من طريق عطاء بلغنا أن النبي صلى الله عليه وسلم قال: المؤمنون عند شروطهم وروى الدارقطني والحاكم من حديث عائشة رضي الله تعالى عنها مثله وزاد ما وافق الحق وروى إسحاق في (مسنده) من طريق كثير بن عبد الله بن عمرو بن عوف عن أبيه عن جده مرفوعا المسلمون على شروطهم إلا شرطا حرم حلالا أو أحل حراما وكثير ابن عبد الله ضعيف عند الأكثرين إلا أن البخارى قوي أمره وكذلك الترمذي وابن خزيمة. انتهى. وكذا في ”فتح البارى“ للعسقلاني (۴۵۱/۴).

قال الموفق ابن قدامة في ”الكافي“ (۲۱۵/۲): حديث حسن صحيح.

قال النووي في ”المجموع“ (۳۷۶/۹): رواه أبو داود بإسناد حسن أو صحيح.

قال ابن الملقن في ”تحفة المحتاج إلى أدلة المنهاج“ (۲۶۴/۲):

وفي إسنادها كثير بن زيد الأسلمى وهو مختلف فيه ابن حبان وثقه وأخرج الحديث في صحيحه من جهته. انتهى. قلت -القاتل العبد الضعيف -: من اختلف فيه جرحا وتعديلا فهو حسن الحديث على ما تقرر في الأصول.

وكذا راجع له: ”بلوغ المرام من أدلة الأحكام“ للحاظ (۳۵، ۳۴/۲)، و ”كشف الخفاء“ للعجلوني (۲۰۹/۲):

”وإرشاد الفقيه“ لابن كثير (۵۴/۲).

۲۔ المستدرک للحاکم (۸۳/۳) رقم (۴۴۶۵)، المعجم الأوسط (۵۸/۴) رقم (۳۶۰۲)، مسند الصحابة (۱۰۲/۲۶)

سیاتی تحریرہ مع الحکم علیہ مفصلاً.

قول مفتي به كي تخرج:

قال الحلبي:

ويجوز استئجار الظئر بأجر معلوم وكذا بطعامها وكسوتها خلافا لهما^(١) (فالقول

المقدم فيه راجح كما مر في عدة مواضع)

قال السرخسي:

وكذلك كل اجارة فيها رزق أو علف فهي فاسدة إلا في استئجار الظئر بطعامها وكسوتها.^(٢)

قال التمرتاشي والحصكفي:

وكذا بطعامها وكسوتها ولها الوسط وهذا عند الإمام لجريان العادة بالتوسعة على الظئر شفقة

على الولد.

قال ابن عابدين:

قوله (لجريان العادة الخ) جواب عن قولهما لا تجوز؛ لأن الأجرة مجهولة. ووجهه أن العادة لما

جرت بالتوسعة على الظئر شفقة على الولد لم تكن الجهالة مفضية إلى النزاع والجهالة ليست بمانعة

لذاتها بل لكونها مفضية إلى النزاع^(٣) (ففيه ترجيح قول الإمام إذ المتن محتمل عليه وفي الشرح لم

يرجح غيره فضلا عن أن اجاب عن قولهما وآخر دليله)

في شرح المجلة:

يجوز استئجار الظئر على أن يعمل لها البسة ويطعمها من دون تعيين الثياب والطعام كما جرت

العادة وإن لم توصف الألبسة ولم تعرف تلزم من الدرجة الوسطى.^(٤)

كذا في الكتب الأخر (حيث قال مصنفوها في قول أبي حنيفة: إنه استحسان، ومن المعلوم أنه

وجه من وجوه الترجيح)^(٥)

١- ملتقى الأبحر (٥٣٦/١)

٢- المبسوط (٣٥٣/٦) وكذا في الهندية (٤٤٢/٤)

٣- رد المحتار (٩٠/٩)

٤- درر الحكام شرح مجلة الأحكام (٥٥٧/١)

٥- المحيط البرهاني (٢٤/٨)، الجامع الصغير (١٧٠/١)، الجوهرة النيرة (٥٧٦، ٥٩٣/١)، شرح الوقاية (٣٠٠/٣)،

حاشية الشلبي على التبيين (١٢٧/٥)، الهداية (٣٠٧/٣)، اللباب في شرح الكتاب (٣٨/٢)

[۱۰۱] اختلافی مسئلہ

إن قال صاحب الثوب: عملته لي بغير أجره وقال الصانع: بأجره، فالقول قول صاحب الثوب مع يمينه عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وقال أبو يوسف - رحمه الله تعالى -: إن كان حريفا له فله الأجره وإن لم يكن حريفا له فلا أجره له. وقال محمد: إن كان الصانع مبتذلا لهذه الصنعة بالأجره فالقول قوله مع يمينه أنه عمله بأجره.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام محمد رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

فقہ کا اصول ہے کہ ”المعروف كالمشروط“^(۲)

چنانچہ اس نے جب دکان کھولی اور وہاں اپنا پیشہ شروع کر دیا تو یہ عرفاً اجرت پر کام کرنے کی دلیل ہے اور جو چیز عرف میں معلوم ہو وہ مشروط کا درجہ رکھتی ہے لہذا یہ ایسے ہو گیا جیسے اس (صانع/ صاحب دکان) نے اجرت کی شرط پر کام کیا ہو نہ کہ بلا اجرت و مفت۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال التمر تاشی والحصكفی:

۱- المختار للفتویٰ (۶۱/۲)، کنز الدقائق (۳۶۴)، الوقایہ (۳۰۰/۳)، مجمع البحرین (۳۸۵)، النقایہ (۱۱۱/۲)،

تنویر الأبصار (۹۰، ۸۹/۹)، غرر الأحکام (۸۲/۷)

۲- الأشیاء والنظائر (۹۹)، قواعد الفقہ (۱۲۵/۱)، القواعد والضوابط (۲۹۸/۱)، علم اصول الفقہ (۹۰/۱)،

موسوعة اصول الفقہ (۱۷۷/۱۶)، المنثور (۳۶۳/۲)

۳- الاختیار لتعلیل المختار (۶۳/۲)، الجوهرۃ النیرۃ (۵۹۶/۱)

وقال محمد: إن كان الصانع معروفا بهذه الصنعة بالأجر وقيام حاله بها أى بهذه الصنعة كان القول قوله بشهادة الظاهر وإلا فلا وبه يفتى.

قال الشامي: قوله (بشهادة الظاهر) لأنه لما فتح الدكان لأجله جرى ذلك مجرى التنصيص عليه اعتبارا لظاهر المعتاد. (١)

قال ابن نجيم:

قال رحمه الله (والقول لرب الثوب في القميص والقباء والحمرة والصفرة والأجر وعدمه) وقال محمد: إن كان الصانع معروفا بهذه الصنعة بالأجرة كان القول قوله وإلا فلا لأنه لما فتح الدكان لذلك جرى ذلك مجرى التنصيص عليه اعتباراً بظاهر المقاصد وقولهما استحسان والقياس قول الإمام والفتوى على قول محمد. (٢)

في الهندية:

إن اختلفا في أصل الأجرة فقال رب الثوب للقصار عملت لى بغير أجر وقال القصار لا بل عملت لك بأجر فإن اختلفا قبل العمل يتحالفان ويبدأ بيمين المستأجر وإن اختلفا بعد الفراغ من العمل فالقول لرب الثوب وإن تصادقا على أنه دفع إليه ولم يسم الأجرة لم يذكره في الكتاب وذكر أبو الليث رحمه الله تعالى في عيون المسائل أن فيه أقوالاً ثلاثة وقال محمد: إن اتخذ دكاناً وانتصب لعمل القسارة فإنه تجب الأجرة وإلا فلا وعليه الفتوى. (٣)

قال الزيلعي:

قال رحمه الله (والقول لرب الثوب في القميص والقباء والحمرة والصفرة والأجر وعدمه) وقال محمد: إن كان الصانع معروفا بهذه الصنعة بالأجر وقيام حاله بها كان القول قوله وإلا فلا - إلى أن قال - والفتوى على قول محمد. (٤)

كذا في الكتب الأخر. (٥)

١- الدر المختار مع الرد (١٢٧/٩)

٢- البحر الرائق (٦١/٨)

٣- الهندية (٤٧٨/٤)

٤- تبين الحقائق (١٤٣/٥)

٥- الجوهرة النيرة (٥٩٦/١)، حاشية الشلبى على التبيين (١٤٣/٥)، حاشية جليلى على العناية على هامش النتائج

(١٤٦/٩)، الاختيار لتعليل المختار (٦٣/٢)، الكفاية (٣٧/٩)، الفقه الحنفى في ثوبه الحديد (٤٢٢/٤)

کتابُ الشُّفْعَةِ

[۱۰۲] اختلافی مسئلہ

ولم تسقط (الشفعة) بالتأخير (أى تأخير الخصومة)
عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - (وهو رواية عن
أبي يوسف) وقال محمد - رحمه الله تعالى - : إن
تركها من غير عذر شهرا بعد الإشهاد بطلت شفعتها.

مفتی بہ قول:

متون میں عموماً امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے قول کو مفتی بہ قرار دیا گیا ہے، مگر دورِ حاضر میں فتویٰ امام محمد رحمہ اللہ کے قول پر ہے کہ یہ ایرس للناس ووافق بالزمان ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

عن أبي سعيد الخدري - رضي الله عنه - أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال: لا ضرر ولا ضرار. ^(۱)
ابطال شفعة کیلئے کسی مدت کا متعین نہ کرنا لوگوں کیلئے ضرر کا باعث ہے اور امام محمدؒ کے قول کو اختیار کرنے میں ازالہ
ضرر ہے اور یہی حدیث بالا کا منشا و مقتضی ہے۔ ^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال الزيلعي:

قال رحمه الله (ثم لا تسقط بالتأخير) أى لا تسقط الشفعة بتأخير هذا الطلب وهو طلب الأخذ

۱- السنن الكبرى للبيهقي (۶/۶۹) رقم (۱۱۱۶)، وكذا انظر له: المعجم الكبير للطبراني (۲/۱۰۱) رقم (۱۳۷۰)، مسند الشافعي (۱/۲۲۴) رقم (۱۰۹۶)، معرفة الصحابة للأصفهاني (۱/۴۹۰) رقم (۱۳۹۴)، معرفة السنن والآثار (۱۰/۲۲۲) رقم (۳۸۶۳)، الأربعون النووية (۱/۳۲)، كنز العمال (۳/۱۵۰۲) رقم (۹۱۶۷) تقدم تخريجه مع الحكم عليه.
۲- البحر الرائق (۸/۲۳۶)

بعد ما استقرت شفعته بالإشهاد وهذا عند أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى في ظاهر الرواية.....
وقال محمد: إن آخر هذا الطلب إلى شهر من غير عذر بطلت شفعته - إلى أن قال - وقال شيخ الإسلام:
الفتوى اليوم على أنه إذا آخر شهرا سقطت الشفعة لتغير أحوال الناس في قصد الاضرار بالغير. (١)

قال تاهر البخارى: ②

إن ترك المرافعة إلى القاضى بعذر من مرض أو حبس ولم يمكنه التوكيل لا يطل
شفعته وإن ترك من غير عذر ذكر في الكتاب أنه على شفعته وإن طال الزمان قيل هو رواية عن أبي
حنيفة - رحمه الله - وقال محمد - رحمه الله - وهو رواية عن أبي يوسف مقدر بشهر وعليه الفتوى. (٢)
قال داماد أفندى: ③

(لا تبطل الشفعة بتأخيرها الخ)..... أنه أى الشفيع إن أخره أى طلب الخصومة شهرا بلا عذر
بطلت الشفعة لأنه قال الفتوى اليوم على إذا آخر شهرا سقطت الشفعة لتغير أحوال الناس في قصد
الإضرار بالغير وفي المحيط والخلاصة ومنية المفتى ومختارات النوازل: والفتوى على قول محمد. (٣)
قال التمر تاشى والحصكفى: ④

وبتأخيرها (أى تأخير طلب تملك وخصومة) مطلقاً لا تبطل الشفعة حتى يسقطها بلسانه به يفتى
وهو ظاهر المذهب وقيل يفتى بقول محمد إن أخره شهرا بلا عذر بطلت كذا في الملتقى يعنى دفعا للضرر.
قال ابن عابدين:

قوله (وقيل يفتى بقول محمد) قائله شيخ الإسلام وقاضى خان في فتاواه وشرحه على الجامع
ومشى عليه في الوقاية والنقاية والذخيرة والمغنى.

وفي الشرنبلالية عن البرهان انه أصح ما يفتى به.

قوله (يعنى دفعا للضرر) بيان لوجه الفتوى بقول محمد. قال في شرح المجمع:

وفي الجامع النخانى: الفتوى اليوم على قول محمد لتغير أحوال الناس في قصد الاضرار. (٣)
كذا في الكتب الأخرى. (٥)

١ - تبين الحقائق (٢٤٤/٥)

٢ - خلاصة الفتاوى (٤٥٦/٤)

٣ - مجمع الأنهر (١٠٦/٤)

٤ - رد المحتار (٣٧٦/٩)

٥ - الكفاية (١٠٩/٩)، المحيط البرهانى (٥١٤/٧)، الهندية (١٧٣/٥)، النخانية (٥٤٢/٣)، الجوهرة (٦٠٤/١)،

الوقاية (٧/٤)، النقاية (٧٩/٢)، حاشية الشلبى على التبيين (٢٤٤/٥)، الفقه الحنفى وأدلته (٦٩/٢)

[۱۰۳] اختلاف في مسئلة

إذا اختلف الشفيع والمشتري في الثمن فالقول قول المشتري فإن أقاما البينة فالبينة بينة الشفيع عند أبي حنيفة ومحمد - رحمهما الله تعالى -، وقال أبو يوسف - رحمه الله تعالى - : البينة بينة المشتري.

مفتی بہ قول:

فتویٰ طرفین رحمہما اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) قاعدہ ہے کہ: "البينات للإلزام" (۱-ا)

صورت مسئلہ میں شفیع پینہ ملزمہ کا حامل ہے جبکہ مشتری کی پینہ، غیر ملزمہ ہے لہذا اصول مذکور کے تناظر میں شفیع کی پینہ معتبر ہوگی۔ (۱-ب)

(۲) عن ابن عباس رضی اللہ عنہما أن رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم قال: "البينة على المدعى واليمين على من أنكر". (۲)

۱- (ا)۔ المبسوط (۶۹/۵)

(ب)۔ الباب في شرح الكتاب (۴۸/۲)، حاشية ابن عابدين (۳۸۲/۹)

۲۔ السنن الكبرى للبيهقي (۲۵۲/۱۰) رقم (۲۰۹۹۰)، وكذا انظر له: سنن الترمذي (۶۲۶/۳) رقم (۱۳۴۱)، السنن الصغرى (۳۱۳/۳) رقم (۴۷۱۸)، سنن الدار قطنی (۳۱۲/۱۰) رقم (۴۵۶۴)، شرح مشكل الآثار (۸۴/۱۱)، مختصر الأحكام (۱۴/۳)، مسند الشافعي (۱۹۱/۲) رقم (۹۳۳)، معرفة السنن والآثار (۵۰/۱۶) رقم (۶۱۷۸)

هذا بعض ما أخرجه البيهقي - في "الكبرى" -، وتماه:

[عن بن أبي مليكة قال: كنت قاضيا لابن الزبير على الطائف فذكر قصة المرأتين قال: فكتبت إلى بن عباس فكتب ابن عباس رضي الله عنهما أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال: لو يعطى الناس بدعواهم لادعى رجال أموال قوم ودمائهم ولكن البينة على المدعى واليمين على من أنكر]

==

مسئلہ مذکورہ میں مدعی چونکہ شفیع ہے اس لئے اسی کی پیرہ معتبر ہوگی اور مسئلہ بالا میں مشتری کی بجائے شفیع کو مدعی قرار دینے کی دلیل ”تعریف مدعی“ ہے جو اسی شفیع پر صادق آتی ہے اور وہ یہ ہے:

”المدعی من لا يجبر على الخصومة إذا تركها والمدعى عليه من يجبر على الخصومة: (۱)
صاحب ہدایہ نے اس کو نقل کرنے کے بعد کہا ہے: ”وہو حد عام صحیح (۲)“ اور ”الموسوعة الفقہیہ“ میں اس کے بارے میں کہا ہے: ”ذهب اليه معظم فقهاء الحنفية“ (۳) اسی طرح صاحب تنویر الابصار (ماتن فتاوی شامی) نے بھی اسی تعریف کو اختیار کیا ہے۔ (۴)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال قاضی خان:

وإن إقامة البينة على ما ادعى يقضى ببينة الشفيع في قول أبي حنيفة ومحمد - رحمهما الله تعالى - وقال أبو يوسف (رحمه الله): البينة بينة المشتري. (۵) (فقول الطرفين فيه راجع لتقدمه على قوله وقد صرح به الشامي كما علمت من قبل)

● قال الحلبي:

وإن اختلف الشفيع والمشتري في الثمن فالقول للمشتري وإن برهنا فللشفيع وعند أبي يوسف للمشتري (۶) (فالقول المقدم فيه راجع كما في الخانية)

== قال العيني في ”عمدة القاری“ (۳۴۹/۲۰): وقد أخرج البيهقي هذا الحديث من طريق عبد الله بن إدريس عن ابن جريج وعثمان بن الأسود عن ابن أبي مليكة - فذكر الحديث، ثم قال -: وإسنادهما حسن.
قال ابن الملقن في ”خلاصة البدر المنير“ (۴۴۹/۲): رواه البيهقي كذلك (أي عن ابن عباس مرفوعاً) بإسناد حسن. والحاصل أنه قد حسنه وصححه جماعة جلّة كابن حجر في ”فتح الباری“ (۲۸۳، ۲۸۲/۵)، و”بلوغ المرام“ (۲/۱۹۳)، والنووي في ”شرحہ علی مسلم“ (۳/۱۲) و”الأربعون النووية“ (۳۳/۱)، والمباركفوري في ”تحفة الأحوذی“ (۴۷۵/۴)، والشوكاني في ”الدراري المضیة“ (۴۱۸/۱)، وغيرهم۔

۱۔ معجم لغة الفقهاء (۴۱۸/۱)، التعريفات للبحر جانی (۲۶۵/۱)، مختصر القدوری (۲۰۵)

۲۔ الهدایة (۲۰۸/۳)

۳۔ (۲۷۶/۲۰)

۴۔ تنویر الابصار مع الدر المختار (۳۲۸/۸)

۵۔ الفتاوی الخانية علی هامش الهندیة (۵۴۹/۳)

۶۔ ملتقى الأبحر (۱۰۸/۴)

قال التمرتاشي والحصل كفى:

وإن اختلف الشفيع والمشتري في الثمن صدق المشتري وإن برهنا فالشفيع أحق لأن بيئته ملزمة.

قال ابن عابدين:

قوله (لأن بيئته ملزمة) أى للمشتري، بخلاف بينة المشتري، لأن الشفيع مخير والبيانات

للالزام فالأخذ ببيئته أولى. (١)

وقد اعتمد أصحاب المتون الحنفية على قولهما وهذا من ترجيحه أيضا:

١- قال الموصلي: وإن اختلفا في الثمن فالقول قول المشتري والبينة بينة الشفيع. (٢)

٢- قال المحجوبى: وإن اختلف الشفيع والمشتري في الثمن صدق المشتري ولو برهن

فالشفيع أحق. (٣)

٣- قال النسفى: وإن اختلف الشفيع والمشتري في الثمن فالقول للمشتري وإن برهنا

فللشفيع. (٤)

٤- قال صدر الشريعة الأصغر: والقول للمشتري في الثمن وبينة الشفيع أحق من بيئته. (٥)

٥- قال الفرغانى: وإن اختلف الشفيع والمشتري في الثمن فالقول قول المشتري ولو أقاما

البينة فالبينة للشفيع. (٦)

٦- قال ملا خسرو: اختلفا في الثمن فالقول للمشتري ولو برهنا فالشفيع أولى. (٧)

٧- قال التمرتاشي: وإن اختلف الشفيع والمشتري في الثمن صدق المشتري وإن برهنا

فالشفيع أحق. (٨)

١- الدر المختار مع رد المحتار (٣٨٢/٩)

٢- المختار للفتوى (٤٩/٢)

٣- الوقاية (٩/٤)

٤- كنز الدقائق (٤٠٢)

٥- النقاية (٨١/٢)

٦- بداية المبتدى (٢٠٨/١)

٧- غرر الأحكام (٤٦٠/٦)

٨- تنوير الأبصار (٣٨٢، ٣٨١/٩)

[۱۰۴] اختلافی مسئلہ

ولا تکره الحيلة في إسقاط الشفعة عند أبي يوسف،
وقال محمد: تکره.

الملاحظة:

اس مسئلہ میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ سے کوئی روایت ثابتہ (صحیحہ) مجھے کتبِ بسیار میں تتبع کے باوجود نہیں مل سکی، ویؤید الذی قلته ما فی المحيط الكبير نقلا عن المنتقى:

”قال هشام: سئلت محمداً عن رجل جعل بيتاً من داره هبة لرجل ثم باع بقية الدار منه هرباً من الشفعة قال: كان أبو يوسف لا يرى بذلك بأساً وأما محمدٌ فكرهه كراهة شديدة ولم يحفظ عن أبي حنيفة (رحمه الله) شيئاً“ (۱)

توضیح المسألة:

واضح رہے کہ اسقاطِ شفعہ کیلئے حیلہ اختیار کرنے میں مذکورہ بالا اختلاف قبل از بیع کی صورت میں ہے کیونکہ بیع ہو جانے کے بعد شفع کیلئے حقِ شفعہ متحقق و ثابت ہو جاتا ہے اب اسقاطِ شفعہ کیلئے کوئی حیلہ اختیار کرنا بالاتفاق مکروہ تحریمی ہے۔ (۲)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابو یوسفؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

قوله تعالى ﴿إِنَّمَا حَرَّمَ عَلَيْكُمُ الْمَيْتَةَ وَالدَّمَ وَلَحْمَ الْخَنزِيرِ وَمَا أِهْلَ بِهِ لَغَيْرِ اللَّهِ فَمَنْ اضْطُرَّ غَيْرَ بَاغٍ وَلَا عَادٍ فَلَا إِثْمَ عَلَيْهِ﴾ (۳)

۱۔ المحيط الكبير (۵۹۰/۷)

۲۔ مجمع الأنهر (۱۲۱/۴)، الفقه الإسلامي وأدلته (۴۹۲۲)، الدر المختار (۴۰۸/۹)، درر الحکام (۷۴۰/۲)، حاشية الشلبی علی الزیلعی (۲۶۱/۵)، المعاصر علی المختصر (۴۰۱)

۳۔ البقرة (۱۷۳)

القول الصواب في مسائل الكتاب

مندرجہ بالا آیت مبارکہ اور دیگر آیات و احادیث کثیرہ سے فقہ کا معروف اصول ”دفع مضرت کا مطلوب ہوتا“ معلوم ہوتا ہے جو کہ اصول فقہ کی کئی کتب میں مرقوم ہے چنانچہ آمدی کی ”الإحكام في أصول الأحكام“ میں ہے:

”ان المقصود من شرع الحكم إنما هو تحصيل المصلحة أو دفع المضرة“ (۱)

اسی طرح اصول فقہ کی جامع ترین کتاب ”موسوعة أصول الفقه“ میں ہے:

”إن حق الجالب أو الدافع مقدم وإن استضر غيره بذلك لأن جلب المنفعة أو دفع المضرة مطلوب للشارع مقصود“ (۲)

وغیر ذلک من الكتب في هذا الفن (۳)

چنانچہ دفع مضرت کا جب امر مشروع ہونا معلوم ہو گیا تو اس کیلئے حیلہ اختیار کرنا بھی درست ہوگا اور مسئلہ مذکورہ میں مشتری کا اسقاط شفعہ کیلئے حیلہ کرنا دراصل اس کا اپنی ذات سے مضرت (وہی الاخذ بلا رضاء) کا دفع کرنا ہے۔ یہ اور بات ہے کہ اس کے ضمن میں کسی اور کو ضرر ہوا ہو چونکہ یہ ضرر ضمان ہوا ہے اصلۃً اس کا مقصد نہیں تھا اس لئے اس میں کوئی حرج نہیں جیسا کہ موسوعة اصول الفقه کی مذکورہ عبارت سے بھی یہ مضمون واضح ہو جاتا ہے۔ (۴)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال التمر تاشي والحصكفي:

تكره الحيلة لاسقاط الشفعة بعد ثبوتها وفاقا كقوله للشفيع اشتره مني وأما الحيلة لدفع ثبوتها ابتداء فعند أبي يوسف لا تكره وعند محمد تكره ويفتي بقول أبي يوسف في الشفعة (۵)

● قال الحلبي:

ولا تكره الحيلة في اسقاطها (أي الشفعة) عند أبي يوسف وبه يفتي قبل وجوبها (۶)

● في شرح المجلة:

۱- (۳۱۱/۲)

۲- (۷۶/۳۸)

۳- المحصول للرازي (۲۱۸/۵)، المقاصد (۱۱۸/۲)، الموافقات (۷۶/۶)، روضة الناظر (۴۷۸/۱)، معالم أصول الفقه عند أهل السنة والجماعة (۲۲۸/۱)، رقم الحاشية: (۱)

۴- تبیین الحقائق (۲۶۱/۵)، مجمع الأنهر (۱۲۱/۴)، البحر الرائق (۲۶۳/۸)

۵- الدر المختار (۴۰۸/۹)

۶- ملتقى الأبحر (۱۲۱/۴)

القول الصواب في مسائل الكتاب

إن اتخاذ الحيلة في أمر إسقاط الشفعة قبل وجوبها ليس مكروها عند أبي يوسف - رحمه الله - وهذا هو القول المفتى به. (١)

قال المحبوبي:

ولا يكره حيلة إسقاط الشفعة والزكاة عند أبي يوسف وبه يفتى في الشفعة وبطلانها في الزكاة. (٢)

قال الحداد الزبيدي:

قوله (ويكره عند محمد) والفتوى على قول أبي يوسف قبل الوجوب وعلى قول محمد

بعد الوجوب يعني إذا كانت الحيلة بعد البيع تكون الفتوى على قول محمد وإن كانت قبله فعلى قول أبي يوسف (٣)

كذا في الكتب الأخر (٤)

١- درر المحكام شرح محلة الأحكام (٢/٧٤٠)

٢- الوقاية (٤/١٥٠، ١٦)

٣- الجوهرة النيرة (١/٦١٣)

٤- غرر الأحكام (٦/٤٨٤)، حاشية الشلبي على التبيين (٥/٢٦١)، الموسوعة الفقهية (٣٦/٢٥٠)، الفقه الإسلامي

للزحيلي (٤٩٢٢)، حاشية النانوتوي على الكنز (٦/٤٠٦)، المختار للفتوى (٢/٥١)، المعاصر على المختصر (١/٤٠١)،

عمدة الرعاية على هامش شرح الوقاية (٤/١٦)، البناء للعيني (١٠/٤٦٤، ٤٦٣)

كتاب الشركة

[۱۰۵] اختلاف في مسئلة

إن أذن كل واحد منهما (أى الشريكين) لصاحبه أن
يؤدى زكاته فأدى كل واحد منهما فالثاني ضامن سواء
علم بأداء الأول أو لم يعلم عند أبي حنيفة - رحمه الله -
وقالا - رحمهما الله تعالى -: إن لم يعلم لم يضمن.

توضيح المسألة:

مسئله بالا میں ”ثانی“ کے ضامن ہونے کا حکم مطلق نہیں ہے بلکہ یہ اس صورت کے ساتھ مقید ہے کہ جب دونوں
شریکین نے مختلف اوقات میں (یعنی علی سبیل التعاقب) زکوٰۃ ادا کی ہو، ایک ہی وقت میں زکوٰۃ نہ دی ہو چنانچہ اگر دونوں نے
اکٹھے (یعنی ایک ہی وقت میں) زکوٰۃ دی ہو تو پھر ان دونوں میں سے ہر ایک، دوسرے کے حصے کا ضامن ہوگا۔ (۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

در اصل دونوں شریکین نے ایک دوسرے کو ایک امر خاص کی اجازت دے کر اس کا وکیل بنایا تھا یعنی ”ادائیگی
زکوٰۃ“۔ لہذا جب اول نے اپنی طرف سے زکوٰۃ ادا کر دی تو ثانی لا محالہ وکالت سے معزول ہو گیا خواہ اس کو علم ہو یا نہ ہو
کیونکہ جس امر کا اسے وکیل بنایا گیا تھا وہ سرانجام دے دیا گیا ہے لہذا عزل حکمی کے تحت عزل متحقق ہو جائے گا (کما تبطل
الشركة بموت احدهما سواء علم بموت صاحبه أو لم يعلم)۔

اور معزولی کے بعد ثانی نے جو رقم دی وہ مال شرکت میں سے تھی جس میں اول کی رضاء اور وکالت معدوم ہو چکی تھی

۱۔ الفقه الحنفی فی ثوبہ الحدید (۵/۵۶)، الجوہرۃ النیرۃ (۱/۶۲۴)، البحر الرائق (۵/۳۱۲)، المعتمر علی المختصر (۴۱۳)

لهذا وہ (ثانی) اس رقم کا ضامن ہوگا۔ (۱)

ف:- مضمون بالا ہیتمی کی ایک روایت سے بھی مستفاد ہوتا ہے جسے علامہ عثمانی رحمہ اللہ نے ”إعلاء السنن“ میں نقل کیا ہے، اس عبارت کو توضیحاً للمقام یہاں من وعن نقل کیا جاتا ہے:

باب إذا تصرف الموكل بنفسه فيما وكل به
بطلت الوكالة علم به الوكيل أو لم يعلم

عن ابن مبارک عن داؤد بن أبی الفرات عن محمد بن
زیاد قال: قضی عمر فی أمة غزا مولاها وأمر رجلاً ببيعها ثم بدا
لمولاها فأعتقها وأشهد على ذلك، وقد بيعت الجارية فحسبوا،
فإذا عتقها قبل بيعها فقضى عمر رضى الله عنه أن يقضى بعتقها
ويرد ثمنها ويؤخذ صداقها لما كان قد وطئها. رواه البيهقي. (۲)
(ثم قال شرحاً له:)

قوله عن ابن المبارک إلخ:

قال العبد الضعيف: دلالتہ علی معنى الباب ظاهرة لأن
المولى حين اعتقها لم تبق الأمة محلاً لتصرف الوكيل فيها بالبيع
وخرج محل الوكالة عن صلاحيته للتصرف عزل حكمي
- كالموت - فلا يتوقف على علم الوكيل كالوكيل ببيع العبد إذا
باعه الموكل يصير الوكيل معزولاً حكماً لفوات محل تصرف
الوكيل، كذا في الهداية مع الحاشية (۳: ۱۸۴)، وعلم الوكيل
انما يشترط عندنا في العزل القصدي دون الحكمي (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال الحلبي:

إن أذن كل لصاحبه فأذياً معاً ضمن كل حصّة صاحبه وإن أذياً متعاقباً ضمن الثاني علم بأداء

۱- تبیین الحقائق (۳/۳۲۴)، المعتصر علی المختصر (۴۱۳)

۲- السنن الكبرى للبيهقي (۶/۸۲)، رقم (۱۱۷۷۷)

۳- إعلاء السنن (۱۵/۳۴۸)

الأول أولاً ، وقالوا: لا يضمن إن لم يعلم^(١) (ولا يخفى أن تقديم قول الإمام فيه ترجيح له على ما عرف في شرح العقود للشامى والمقدمة للمصنف) في الهندية: ②

فإن أذن كل واحد منهما لصاحبه أن يؤدي الزكاة عنه فأديا معا ضمن كل واحد منهما نصيب صاحبه علم أو لم يعلم عند أبي حنيفة ولو أديا متعاقبا ضمن الثاني علم بأداء صاحبه أم لا عند الإمام^(٢) (ولم يذكر قولهما فالأقتصار على قول أبي حنيفة لكونه مختارا في الباب كما هو ظاهر) أصحاب المتون اعتمد قول الإمام وهذا من ترجيحه أيضاً: ③

١- قال الموصلى:

فإن أذن كل واحد منهما لصاحبه فأديا معا ضمن كل واحد منهما نصيب صاحبه وإن أديا متعاقبا ضمن الثاني للأول علم بأدائه أو لم يعلم.^(٣)

٢- قال النسفى: فإن أذن كل واحد وأديا معا ضمنا ولو متعاقبا ضمن الثاني.^(٤)

٣- قال المحبوبي: فإن أذن كل واحد صاحبه فأديا ولأء ضمن الثاني وإن جهل بأداء الأول وإن أديا معا ضمن كل قسط الآخر.^(٥)

٤- كذا قال ملا خسرو.^(٦)

٥- قال التمرتاشى: فإن أذن كل وأديا معا ضمن كل نصيب صاحبه وإن أديا متعاقبا كان الضمان على الثاني علم بأداء صاحبه أولاً.^(٧)

٦- قال صدر الشريعة الأصغر: فإن أذن كل فأديا ولأء ضمن الثاني للأول وإن أديا معا ضمن كل قسط غيره.^(٨)

١- ملتقى الأبحر (٢/٥٦٥)

٢- الهندية (٢/٣٣٦)

٣- المختار للفتوى (٣/١٩)

٤- كنز الدقائق (٢٢٤)

٥- الوقاية (٢/٤٠٥)

٦- غرر الأحكام (٧/٤٩١)

٧- تنوير الأبصار (٦/٥٠١)

٨- النقاية (٢/١٨٨)

کتاب المضاربة

[۱۰۶] مسئلہ

إذا دفع المضارب المال مضاربة على غيره ولم
يأذن له رب المال في ذلك لم يضمن بالدفع ولا
بتصرف المضارب الثاني حتى يربح فإذا ربح ضمن
المضارب الأول المال لرب المال.

توضیح المقام:

هذا عند أبي حنيفة - رحمه الله - (برواية الحسن عنه) أما أبو يوسف ومحمد - رحمهما الله -
فقالا: إذا عمل به المضارب الثاني، ضمن المضارب الأول سواء ربح الثاني أو لم يربح. ^(۱)

مفتی بہ قول:

مسئلہ مذکورہ میں صاحبین (رحمہما اللہ) کے قول پر فتویٰ ہے۔

متدللہ:

یہ مال مضاربت کسی اور کو دے دینا دراصل ایداع ہے جب تک اس میں کوئی تصرف وغیرہ نہ ہو، لہذا
جب وہ غیر اس مال میں کوئی تصرف و عمل کرے گا تو اس میں حکم ایداع منتہی ہو کر اس کا مضاربت کیلئے ہونا متعین ہو جائے گا
اور رب المال کی طرف سے اس کی اذن مفقود ہونے کی بناء پر مضارب اول کی جانب سے یہ اس کے مال میں تعدی شمار کی
جائے گی اور وہ اس کا ضامن ہوگا خواہ مضارب ثانی کو نفع ہو یا نہ ہو کیونکہ تعدی کا تحقق تو نفس تصرف سے ہی ہو گیا تھا۔ ^(۲)

تخریج:

قال التمر تاشی والحصکفی:

ضارب المضارب آخر بلا إذن المالك لم يضمن بالدفع مالم يعمل الثاني ربح الثاني أولا

۱ - مجمع الأنهر بتسهيل (۴۵۳/۳)، کذا فی مجمع الضمانات (۴۱۰/۵)، وقرۃ عیون الاختیار (۳۷۹/۱۲)

۲ - تبیین الحقائق باضافة یسیرۃ (۶۳/۵)

على الظاهر.

قال ابن عابدين:

قوله (على الظاهر) أى ظاهر الرواية عن الإمام وهو قولهما. ^(١)

قال الرافعي:

قوله (وهو قولهما) وعليه الفتوى. ^(٢)

قال الحلبي والحصكفي:

فإن ضارب المضارب بلا إذن فلا ضمان ما لم يعمل الثاني ربح أو لا في ظاهر الرواية وبه يفتى. ^(٣)

قال الزحيلي:

فالراجح عند الحنفية: أن المضارب الأول لا يضمن في المضاربة الصحيحة بمجرد دفع المال إلى المضارب الثاني وإنما يضمن إذا عمل الثاني ربح المال أو لم يربح. ^(٤)

قال إبراهيم الحلبي:

فإن ضارب المضارب بلا إذن فلا ضمان ما لم يعمل الثاني في ظاهر الرواية وهو قولهما وفي رواية الحسن عن الإمام لا يضمن بالعمل أيضًا ما لم يربح ^(٥) (فالقول المقدم فيه راجح حسب ما صرح به الشامي وغيره) في شرح المجلة:

إذا أعطى المضارب مال المضاربة لآخر مضاربة بدون إذن رب المال فلا يلزم المضارب الأول ضمان بتسليم المال للمضارب الثاني..... أما إذا عمل المضارب الثاني فيها بعمل داخل في أعمال المضاربة فيجب الضمان على المضارب الأول سواء حصل ربح أو لم يحصل. ^(٦)

كذا في الكتب الآخر (حيث قال مصنفوها في قول الصاحبين "وهو ظاهر الرواية"، ولا يخفى على المفتي أنه يفتى بـ "ظاهر الرواية" إلا في الوجهين وهما مفقودان ههنا فالفتوى فيه على قولهما) ^(٧)

١- الدر المختار مع رد المحتار (٥٠٩/٨).

٢- التحرير المختار (٥٠٩/٨).

٣- الدر المنقذ (٤٥٣/٣).

٤- الفقه الإسلامي وأدلته (٣٩٥١).

٥- ملتقى الأبحر (٤٥٣/٣).

٦- درر الحكام شرح مجلة الأحكام (٤٧٠/٣) رقم المادة (١٤١٥).

٧- الهداية (٢٦٧/٣)، الوقاية (٢٦٢/٣)، الفتاوى الهندية (٢٩٩/٤)، الفقه الحنفى في ثوبه الجديد (٧٨/٥)، تبين الحقائق

(٦٣/٥)، حاشية الشلبى على التبيين (٦٣/٥)، مجمع الضمانات (٤١٠/٥)، حاشية النانوتوى على الكثر (٣٤٢)

كتاب الوكالة

[۱۰۷] اختلاف في مسئلہ

قال أبو حنيفة - رحمه الله تعالى -: لا يجوز التوكيل بالخصومة إلا برضاء الخصم إلا أن يكون الموكل مريضاً أو غائباً مسيرة ثلاثة أيام فصاعداً وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: يجوز التوكيل بغير رضاء الخصم.

مفتی بہ قول:

فتویٰ صاحبین رحمہما اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن جهم بن أبي الجهم عن عبد الله بن جعفر قال كان علي بن أبي طالب يكره الخصومة فكان إذا كانت له خصومة وكل فيها عقيل بن أبي طالب فلما كبر عقيل وكلني. (۱)
اس سے معلوم ہوا کہ حضرت علی رضی اللہ عنہ خصومت میں مطلقاً وکیل بناتے تھے خواہ کوئی عذر (مرض و سفر وغیرہ) نہ ہو یا خصم راضی نہ ہو۔

(۲) عن رجل من اهل المدينة يقال له جهم عن علي رضي الله عنه انه وكل عبد الله بن جعفر بالخصومة فقال: إن للخصومة قحماً، قال ابو عبيد: قال ابو الزباد: القحم المهالك. (۲)

۱۔ السنن الصغرى للبيهقى (۲/۱۲۵)، رقم (۲۲۰۵)، السنن الكبرى (۶/۸۱)، رقم (۱۱۲۱۹)
في هذه الرواية وما بعدها من الروايتين "جهم بن أبي الجهم"، قال عنه شيخنا العثماني في "الإعلاء" (۳۲۱: ۳۲۲): والجهم بن أبي الجهم ذكره ابن حبان في الثقات، روى عن أبي بردة بن نيار والمسور بن مخرمة وعبد الله بن جعفر، وعنه ابن إسحاق وعبد الله العمري والوليد بن عبد الله بن جميع (تعجيل المنفعة، ۱: ۳۹۹) وليس بمجهول من روي عنه ثلاثة ثقات، فالحديث حسن.

۲۔ السنن الكبرى للبيهقى (۶/۸۱)، رقم (۱۱۲۲۰)

- (۳) عن جهم بن أبی الجهم قال: حدثني من سمع عبد الله بن جعفر يحدث أن عليا كان لا يحضر الخصومة وكان يقول: إن لها قحما يحضرها الشيطان فجعل خصومته إلى عقيل فلما كبر ورق حولها إلى فكان علي يقول: "ما قضى لو كيلى فلى وما قضى على وكيلى فعلى".^(۱)
- (۴) توکیل چونکہ اپنے ہی حق میں تصرف ہوتا ہے اس لئے دوسرے (یعنی خصم) کی رضا پر موقوف نہیں ہوگا کالتوکیل بتقاضی الديون واستيفائه۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

❶ فی الہندیہ:

التوکیل بالخصومة بغير رضا الخصم لا يلزم وقالوا: يلزم..... والفقیه أبو الیث اختار قولهما للفتویٰ. (۳)

❷ قال ابن نجیم:

قوله (وبالخصومة في الحقوق برضا الخصم إلا ان يكون الموكل مريضا أو غائبا إلخ) أى وصح التوکیل بالخصومة بشرط رضا الخصم وهذا عند أبي حنيفة - رحمه الله - وقالوا يجوز بغير رضاه ولا خلاف في الجواز انما الخلاف في اللزوم - إلى أن قال - ثم اعلم ان المؤلف اختار قول الإمام كما هو دأبه وقد اختلف ترجيح المشايخ فأفتى الفقيه بقولهما وقال الغياثي: وهو المختار وبه أخذ الصفار أيضا. وفي خزانة المفتين: المختار قولهما والشريف وغيره سواء وفي النهاية: والصحيح قولهما. (۴)

❸ قال طاهر بن عبد الرشيد البخاري:

التوکیل من غير رضا الخصم والموكل صحيح مقيم لا يصح وعندهما يصح والفقیه أبو الیث كان يفتی بقولهما. (۵)

❹ وقال طهماز:

صححت الوكالة بخصومة في حقوق العباد بشرط رضا الخصم سواء كان طالبا أو مطلوبا عند

۱- مصنف ابن أبي شيبة (۵/۵) رقم (۲۳۱۷۷)

۲- بدائع الصنائع (۱۹/۵)

۳- الہندیہ (۶۱۵/۳)

۴- البحر الرائق (۲۴۵/۷)

۵- خلاصة الفتاوى (۱۵۱/۴)

الإمام أبي حنيفة وأجازها صاحبان مطلقا بدون رضى الخصم وبه قالت الائمة الثلاثة وعليه الفتوى. (١)
كذا في الكتب الأخرى. (٢)

[١٠٨] اختلاف في مسئلة

فإن حبسه (أى حبس الوكيل الموصوف المبيع) فهلک
في يده كان مضمونا ضمان الرهن عند أبى يوسف -
رحمه الله - وضمان البيع عند (أبى حنيفة) (٣) و محمد.

مفتى به قول:

فتوى طرفین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

مسئلہ مذکورہ میں طرفین کا متدل قیاس ہے اور مسئلہ مقيس علیہا یہ ہے کہ جب کوئی بائع، استيفاء ثمن کی غرض سے بیع
کو روک لے اور مشتری کے حوالے نہ کرے تو اس کے پاس بیع کے ہلاک ہو جانے کی صورت میں ثمن بھی ساقط ہو جاتی ہے
(یعنی بائع اب مشتری سے ثمن نہیں لے سکتا)۔ لہذا یہاں بھی اسی طرح ہوگا۔ (٤)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال قاضی خان:

وللوكيل بالشراء أن يحبس المبيع لاستيفاء الثمن عندنا فإن هلك المبيع في يده إن هلك
قبل الحبس يهلك على الموكل ولا يضمن الوكيل وإن هلك بعد الحبس يهلك بالثمن ويسقط
الثمن عن الموكل في قول أبى حنيفة - رحمه الله - وقال أبو يوسف - رحمه الله - يهلك بأقل من قيمته

١ - الفقه الحنفى في توبه الجديد (٤٣٥/٢)

٢ - الفتاوى البزازية على هامش الهندية (٤٦٨/٥)، الفتاوى الخانية على هامش الهندية (٧/٣)، نتائج الأفكار (٩/٨).

الجوهرة (٦٣٧/١)، المعاصر على المختصر (٤٢٢)، لسان الحکام (٢٥١/١)

٣ - رد المحتار (٢٨٦/٨)، الجوهرة النيرة (٦٤٣/١)، مجمع الأنهر (٣١٩/٣)، شرح النقاية (١٧٨/٢)

٤ - قرعة عيون الاخيار (٣٨٨/١١)، البحر الرائق (٢٦٥/٧)، الهداية (١٩١/٣)

ومن الثمن^(١) (فتقديم قول الإمام فيه ترجيح له كما هو ظاهر)

١ قال الحلبي:

فإن هلك قبل حبسه هلك على الأمر ولا يسقط ثمنه وإن بعد حبسه سقط وعند أبي يوسف هو كالرهن^(٢) (فالقول المقدم فيه راجح كما مرّ غير مرة من قبل)

٢ في الهندية:

إن هلك المشتري في يد الوكيل قبل الحبس هلك على الموكل من غير ضمان على الوكيل وإن هلك بعد الحبس يهلك بالثمن هلاك المبيع قبل القبض عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى^(٣) (فالاكفاء بقول الإمام والاقتصار عليه يدل على كونه مختاراً في الباب)

٣ قال علاؤ الدين الشامي:

والحاصل أن المبيع يكون مضموناً ضمان المبيع عندهما - وضمان الرهن عند أبي يوسف - وضمان الغصب عند زفر^(٤) - إلى أن قال - واختار صاحب الدرر قولهما^(٥).

٤ وقال طهماز:

ولو هلك المبيع (أي من يد الوكيل) بعد حبسه لأجل استيفاء الثمن فهو كمبيع يهلك بالثمن^(٥).

٥ المتون على قول الطرفين ولم يذكر في شروحاتها ترجيح غيره فهي اماراة ترجيح له:

١ - قال الموصلي: وإن دفع الوكيل الثمن من ماله فله حبس المبيع حتى يقبض الثمن فإن حبسه وهلك فهو كالبيع^(٦).

٢ - قال النسفي: فلو هلك في يده قبل حبسه هلك من مال الموكل ولم يسقط الثمن وإن هلك بعد حبسه فهو كالبيع^(٧).

٣ - قال المحجوبي: فإن هلك في يده قبل حبسه منه هلك على الأمر ولم يسقط ثمنه وبعد

١ - فتاوى قاضي خان (٣/٣٧)

٢ - ملتقى الأبحر (٣/٣١٩)

٣ - الفتاوى الهندية (٣/٥٨٧)

٤ - تكملة رد المختار (١١/٣٨٩)

٥ - الفقه الحنفى في ثوبه الجديد (٢/٤٣٧)

٦ - المختار للفتوى (٢/١٧٢)

٧ - كنز الدقائق (٢/٣٠٢)

حبسه منه سقط. (۱)

۴- قال صدر الشريعة الاصغر: فإن هلك بعد الحبس سقط الثمن. (۲)

۵- قال التمر تاشي: هلك المبيع من يده قبل حبسه هلك من مال موكله ولم يسقط الثمن ولو بعد

حبسه فهو كمبيع. (۳)

۶- قال ملا خسرو: فإن هلك في يده قبل الحبس فعلى الأمر ولم يسقط الثمن وبعده فعليه

وسقط. (۴)

[۱۰۹] اختلاف في مسئلة

الوكيل بالبيع والشراء لا يجوز له أن يعقد عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - مع أبيه وجده وولده وولد ولده وزوجته وعبدته ومكاتبه وقال أبو يوسف ومحمد - رحمهما الله تعالى - : يجوز بيعه منهم بمثل القيمة الا في عبده ومكاتبه.

توضيح الاختلاف:

وكيل بالبيع نے مذکورہ لوگوں (اقارب و عباد) کو کوئی چیز فروخت کی ہو تو اس کی تین صورتیں ہیں:

۱- اس چیز کی قیمت سے زائد قیمت پر اسے فروخت کیا ہے تو ہمارے ائمہ ثلاثہ کے ہاں بلا خلاف جائز ہے۔

۲- اسے اس کی قیمت سے (ضمن فاحش کے ساتھ) کم قیمت پر بیچا ہے تو یہ بالاجماع ناجائز ہے۔

۳- اسے قیمت مثلی پر بیچا ہے تو پھر اس میں امام صاحب اور صاحبین کا مذکورہ بالا اختلاف ہے۔

الغرض مختصر القدوری میں مذکور اختلاف صرف قیمت مثلی کے عوض فروخت کرنے کی صورت کے ساتھ خاص

ہے۔ (۵)

۱- الوقایة (۱۸۷/۳)، ۱۸۸

۲- النقایة (۱۷۸/۲)

۳- تنویر الأبصار (۲۸۶/۸)

۴- غرر الأحکام (۳۲۸/۷)

۵- الموسوعة الفقهية (۴۰/۴۵)، قرۃ عیون الأخیار (۴۲۰/۱۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) ۱- باب ما يستحب من ابعاد المرء عن نفسه مواضع التهم:

عن أنس أن النبي صلى الله عليه وسلم كان مع امرأة من نسائه فمر رجل فقال: يا فلان! هذه امرأتى فلانة (وكانت صفية -رضي الله عنها-) فقال: يا رسول الله! من كنت أظن به فإني لم أكن أظن بك، فقال: ان الشيطان يجري من ابن آدم مجرى الدم. (۱)

۲- قال عمر بن الخطاب -رضي الله عنه-:

”من أقام نفسه مقام التهمة فلا يلوم من أساء به الظن.“ (۲)

۳- قال زيد بن ثابت: ”إنني لأكره أن أرى في مكان يساء به الظن.“ (۳)

(الملاحظة: أما الحديث على السنة الناس ”اتقوا مواضع التهم“ فقد قال العراقي فيه: لم أجد له أصلاً. (۴))

مندرجہ بالا روایات سے مواقعِ تہمت سے احتراز کرنا معلوم ہوا اور زیر بحث مسئلہ میں مذکور لوگوں کے ساتھ عقد کرنا اپنے آپ کو محلِ تہمت میں ڈالنا ہے جو کہ ان روایات کی روشنی میں درست نہیں ہے۔

(۲) وکیل مذکور اور ان لوگوں کے مابین، منافع چونکہ متصل ہیں اس لئے من وجہ یہ عقد بیع اپنی ذات کے ساتھ ہو گیا

۱- الآداب للبيهقي (۱۳۶/۱) رقم (۲۳۲) وكذا في: صحيح البخاري (۱۸۵/۵) رقم (۲۰۳۸)، صحيح ابن حبان

(۴۲۸/۸) رقم (۳۶۷۱)، صحيح مشلم (۸/۷) رقم (۵۸۰۷)، سنن أبي داود (۴۵۵/۴) رقم (۴۹۹۶)، سنن النسائي

(۲۶۳/۲) رقم (۳۳۵۷)، سنن ابن ماجه (۵۶/۱) رقم (۱۷۷۹)، شرح مشكل الآثار (۶۱/۱)، مسند أحمد

(۴۳۶/۲۱) رقم (۱۴۰۴۲)، مسند اسحق بن راهويه (۲۵۸/۴)، مصنف عبد الرزاق (۳۶۰/۴) رقم (۸۰۶۵)، مسند أبي

يعلى (۱۸۶/۶) رقم (۳۴۷۰)، مسند عبد بن حميد (۴۴۹/۱) رقم (۱۵۵۶)، مسند الروياني (۳۸۹/۲) رقم (۱۳۷۷)،

حلية الأولياء (۱۴۵/۳)، الأدب المفرد (۴۳۸/۱) رقم (۱۲۸۸)، المعجم الكبير للطبراني (۷۱/۲۴) رقم (۲۰۲۱۰)

۲- مكارم الأخلاق للخرائطي (۱۶۱/۱)

۳- شعب الإيمان (۳۲۲/۵) رقم (۶۸۰۱)

۴- المغني عن حمل الأسفار للعراقي (۷۲۱/۲)، جمع الجوامع أو الجامع الكبير للسيوطي (۸۱۷/۱)، الجدل الحديث

في بيان ما ليس بحديث للعامري (۴۰/۱)

وهو ممنوع. (١)

قول مفتي بهي تخرج:

١ قال قاضي خان:

الوكيل بالبيع إذا باع ممن لا يقبل شهادته له باقل من قيمته لا يجوز في قول أبي حنيفة - رحمه الله - وبأكثر من قيمته جاز وإن باع بمثل القيمة فيه روايتان عن أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - والظاهر أنه لا يجوز وقال صاحبه رحمهما الله تعالى يجوز بمثل القيمة وبأكثر (٢) (ومن المعلوم أن تقديم قول الإمام فيه ترجيح له)

٢ قال ابن البزار الكردي:

بيع الوكيل ممن لا يقبل شهادته له بأكثر من قيمته يجوز وبالمثل لا. (٣)

٣ قال إبراهيم الحلبي:

لا يصح عقد الوكيل بالبيع أو الشراء مع من ترد شهادته له وقالوا: يجوز بمثل القيمة إلا في العبد والمكاتب (٤) (فقول الإمام فيه راجح إذ ذكره مقبدا ترجيح له على ما عرف في "شرح العقود" في الهندية: ٤)

الوكيل بالبيع إذا باع ممن لا تقبل شهادته له وإن باع بمثل القيمة فيه روايتان عن أبي حنيفة - رحمه الله - والظاهر أنه لا يجوز (٥) (فالافتصار على قول الإمام أمانة كونه مختارا فيه) وكذا المتن على قول الإمام ولم يرجح في شروحه غيره فهي إمامة ترجيح قوله؛ فأذكر منها "المتون المعتبرة عند الحنفية" فقط:

١ - قال الموصلي:

ولا يعقد الوكيل مع من لا تقبل شهادته له إلا أن يبيعه بأكثر من القيمة. (٦)

١ - قرعة عيون الأخيار (١١/٤٢١)

٢ - الخانية (٣/٢٢)

٣ - البزازية (٥/٤٧٧)

٤ - ملتي الأبحر (٣/٣٢٤)

٥ - الهندية (٣/٥٨٩)

٦ - المختار (٢/١٧٣)

۲- قال النسفی:

الوكيل بالبيع والشراء لا يعقد مع من ترد شهادته له. (۱)

۳- قال المحجوبی:

لا يصح بيع الوكيل وشراؤه ممن ترد شهادته له. (۲)

۴- كذا في المتن الآخر. (۳)

[۱۱۰] اختلاف في مسئلة

والوكيل بالبيع يجوز بيعه بالقليل والكثير
عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وقالوا: لا
يجوز بيعه بنقصان لا يتغابن الناس في مثله.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

فقہ کا اصول ہے:

”المطلق یجری علی إطلاقه“ (۴)

اصول مذکور کے تناظر میں وکیل بالبیع کا عقد بیع قلیل و کثیر کے عوض جائز ہے کیونکہ مؤکل نے اس کو مطلق بیع کا وکیل

بنایا تھا جس کو اس نے سرانجام دے دیا۔ (۵)

۱- کنز الدقائق (۳۰۵)

۲- الوقایة (۱۹۳/۳)

۳- تنویر الأبصار (۲۹۳/۸)، النقایة (۱۷۴/۲)، غرر الأحکام (۳۳۷/۷)

۴- قواعد الفقہ (۲۵/۱)، التوضیح علی التنقیح (۴۳/۲)، شرح التلویح علی التوضیح (۴۹۸/۲)، أصول الشاشی

(۳۳/۱)، غمز عیون البصائر (۳۹۱/۵)

۵- درر الحکام شرح غرر الأحکام (۳۳۸/۷)، الاختیار لتعلیل المختار (۱۷۴/۲)

قول مفتي بهي تخرج

١ قال التمر تاشي والحصكفي:

وصح بيعه بما قل أو أكثر وبالعرض وخصاه بالقيمة والنقود وبه يفتي. بزازية.

قال ابن عابدين:

قوله (بزازية): قال العلامة قاسم في تصحيحه على القدوري: ورجح دليل الإمام المعول عليه

عند النسفي وهو أصح الأقاويل والاختيار عند المحبوبي ووافق الموصلي وصدر الشريعة ١٨٠٧م.

وعليه أصحاب المتن الموضوع لنقل المذهب بما هو ظاهر الرواية. سائحاني (١)

٢ قال إبراهيم الحلبي:

والوكيل بالبيع يجوز بيعه بما قل أو أكثر وبالعرض وقالوا: لا يجوز إلا بمثل القيمة والنقود (٢)

(فقدم قول الإمام فيه ترجيحاً كما هو ظاهر)

٣ قال طاهر بن عبد الرشيد البخاري:

الوكيل بالبيع مطلقاً يبيعه بقليل الثمن وكثيره وبالعرض عن أبي حنيفة - رحمه الله - والمسألة

معروفة. (٣)

٤ كذا في الكتب الأخرى. (٤)

٥ إنما المتن على قول الإمام وهذا من ترجيحه أيضاً:

١- قال النسفي: وصح بيعه بما قل أو أكثر أو بالعرض. (٥)

٢- قال الموصلي: والوكيل بالبيع يجوز بيعه بالقليل والنسيئة وبالعرض. (٦)

٣- قال المحبوبي: وصح بيع الوكيل بما قل أو أكثر والعرض والنسيئة. (٤)

١- الدر المختار مع رد المحتار (٢٩٥، ٢٩٤/٨)

٢- ملتنقى الأبحر (٣٢٤/٣)

٣- خلاصة الفتاوى (١٥٨/٤)

٤- منحة الخائف على هامش البحر الرائق (٢٨٤/٧)، قرعة عيون الأختار (٤٢٤/١١)

٥- كنز الدقائق (٣٠٦)

٦- المختار للفتوى (١٧٢/٢)

٧- الوقاية (١٩٣/٣)

[۱۱۱] اختلافی مسئلہ

اذا وكله ببيع عبده فباع نصفه جاز عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - (وقالا: لا يجوز) (۲)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) فقہ کا قاعدہ ہے:

”الوكيل قائم مقام الموكل“ (۳)

لہذا خود مؤکل جس طرح کل عبد کی بیع کا مالک ہے اسی طرح اس عبد کے بعض کی بیع کا بھی مختار ہے بالکل اسی طرح وکیل بھی اس کے قائم مقام ہونے کی وجہ سے نصف عبد کے فروخت کرنے کا مجاز ہے۔ (۴)

(۲) اصول فقہ ہے:

”المطلق يجزى على إطلاقه“ (۵)

اس اصول کی روشنی میں وکیل مذکور کیلئے نصف عبد کی بیع کرنا درست ہے کیونکہ مؤکل نے اس کو غلام کی مطلق بیع کا وکیل بنایا تھا (جس میں ”کل غلام“ کو فروخت کرنے کی کوئی قید مذکور نہیں تھی) (۶)

قول مفتی بہ کی تخریج

① قال التمر تاشی والحصکفی:

۱- تنویر الأبصار (۲۹۴/۸)، النقایۃ (۱۷۴/۲)، غرر الأحکام (۳۳۸/۷)

۲- الجوہرۃ النیرۃ (۶۵۲/۱)

۳- شرح التلویح علی التوضیح (۴۵۷/۲)، وکذا فی کشف الأسرار (۴۵۷/۸)

۴- المبسوط للسرخسی (۵۴۲/۶)

۵- تقدم تخريجه في ذيل المسألة السابقة

۶- العناية على الهداية (۸۸/۸)، تبیین الحقائق (۲۷۲/۴)، الدر المختار (۲۹۷/۸)

وكله يبيع عبد فباع نصفه صح لإطلاق التوكيل وقالوا: ان باع الباقي قبل الخصومة جاز وإلا لا وقولهما استحسان - ملتقى وهداية - وظاهره ترجيح قولهما والمفتى به خلافة (أى خلاف قولهما) (١)
قال علاؤ الدين الشامي:

قوله (والمفتى به خلافة) قلت: وقد علمت ما قدمناه عن العلامة قاسم من ترجيح قوله وعليه المعول وأنه أصح الأقاويل. (٢)

٢ قال الشيخ الهندي:

(وإذا وكله يبيع عبده فباع نصفه جاز عند أبي حنيفة) وقال أبو يوسف ومحمد: لا يجوز لما فيه من ضرر الشركة - إلى أن قال - وقال المحقق الطائي: الفتوى على قول أبي حنيفة (٣)

٣ قال قاسم بن قطلوبغا:

(وإذا وكله يبيع عبده فباع نصفه جاز عند أبي حنيفة) وقالوا: لا يجوز واختار قوله الإمام البرهاني والنسفي وصدر الشريعة. (٤)

٤ قال قاضي خان:

التوكيل يبيع العبد إذا باع نصفه جاز في قول أبي حنيفة - رحمه الله - ولا يجوز في قول صاحبيه رحمهما الله تعالى (٥) (تقديم قول الإمام فيه ترجيح له كما هو ظاهر)

٥ قال الحلبي:

ولو وكل يبيع عبد فباع نصفه جاز وقالوا: لا يجوز (٦) (ذكره قول الإمام أولاً ترجيح له كما هو

دأبه في المختار)

٦ كذا في الكتب الأخر. (٧)

٧ وكذا عليه المتون المعتمدة. (٨)

١ - الدر المختار (٤٣٠/١١)

٢ - تكملة رد المختار (٤٣١/١١)

٣ - المعتصر على المختصر (٤٣١)

٤ - الترجيح والتصحيح على القدوري (٢٦١)

٥ - الخانية (٣٠/٣)

٦ - ملتقى الأبحر (٣٢٧/٣)

٧ - الفتاوى البرازية (٤٧٦/٥)، بدائع الصنائع (٢٨/٥) حيث أخر دليله.

٨ - المختار للفتوى (١٧٣/٢)، كنز الدقائق (٣٠٦)، الوقاية (١٩٣/٣)، النقاية (١٧٤/٢)

[۱۱۲] اختلافی مسئلہ

إذا وكله بشراء عشرة أرطال لحم بدرهم فاشترى عشرين
رطلا بدرهم من لحم يباع مثله عشرة أرطال بدرهم لزم
الموكل منه عشرة بنصف درهم عند أبي حنيفة - رحمه
الله تعالى - وقالوا - رحمهما الله - : يلزمه العشرون .

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

فقہ کا اصول ہے:

”المقيد يجزى على تقييده“۔ (۱)

موکل نے وکیل کو دس رطل کا حکم دے کر اس وزن کے ساتھ مقید کر دیا تھا اور اس سے زائد وزن کا حکم نہیں دیا تھا اس لئے وکیل کی خرید، امر مامور بہ (یعنی عشرہ ارطال) پر نافذ ہوگی اور زائد لحم کو حکم چونکہ (اپنے مقید ہونے کی بدولت) شامل نہیں تھا اس لیے باقی دس رطل لحم کی خرید خود وکیل کیلئے ہو جائے گی۔ (۲)

ف:-

دلیل مذکور کے باوجود ایک امر پھر بھی محل اشکال ہے کہ جس طرح قید ”دس ارطال لحم“ میں تھی اسی طرح ”ایک درہم“ بھی از قبیل تقييد ہے تو پھر شرق اول کو کیوں اختیار کیا گیا؟

اس کے جواب کا حاصل یہ ہے کہ یہاں دو جہتیں پائی جا رہی ہیں۔

۱۔ موکل کی ضرورت (یعنی دس رطل لحم) کو مقصود بنا کر تقييد کا محور اصلی قرار دیا جائے۔

۲۔ ضرورت (گوشت) کی بجائے نفس رقم (ایک درہم) کو مقصود بالتقييد گردانا جائے۔

۱۔ التوضيح على التنقيح (۳۷/۱)

۲۔ الملباب في شرح الكتاب (۷۳/۲)، البحر الرائق (۲۶۷/۷)، الجوهر (۶۵۳/۱)

القول الصواب في مسائل الكتاب

ذیل میں مذکور صحابی رسول حضرت عروہ باری رضی اللہ عنہ کے عمل سے چونکہ شق اول (یعنی ضرورت موکل کی رعایت) کی ترجیح ثابت ہوتی ہے اس لئے اسی کو اختیار کر کے یہاں دس رطل گوشت کو مقصود بالتقید قرار دے کر اس پر شرائط کو نافذ کر دیا گیا، فلا إشکال۔

عن عروہ - یعنی ابن ابی الجعد البارقی - قال: أعطاه النبی صلی اللہ علیہ وسلم دینارا یشتري به أضحية أو شاة فاشتری شاتین فباع إحداهما بدینار فأثاه بشاة ودینار ۱۰ (۱)

اس روایت میں ہے کہ حضور صلی اللہ علیہ وسلم نے حضرت عروہ رضی اللہ عنہ کو "ایک دینار" کے عوض صرف "ایک عدد بکری" خریدنے کا وکیل بنایا تھا اور حضرت عروہ رضی اللہ عنہ نے اس سے "دو بکریاں" خرید لیں لیکن اس کے بعد انہوں نے (یعنی وکیل نے) حضور صلی اللہ علیہ وسلم (یعنی موکل) کی ضرورت والی جہت (یعنی ایک بکری) کو مد نظر رکھ کر ان دو بکریوں میں سے ایک بکری فروخت کر ڈالی اور حضور صلی اللہ علیہ وسلم (یعنی موکل) کے پاس صرف ایک بکری (بمع دینار) لے کر واپس آئے۔

اس سے معلوم ہوا کہ وکیل، موکل کی جہت ضرورت کی رعایت و لحاظ کرے، و هو ما اخترناه و قلنا به۔

قول مفتی بہ کی تخریج:

لم اجد بعد تتبع الكتب الكثيرة العديدة التصريح بترجيح قوله والإفتاء به مضرًا إلا أن مؤلفي المتون المعتبرة اختار قوله وشارحها رجحوه بصنيعهم ودأبهم في المختار عندهم فها أنا أقدمها إليك.

۱۔ سنن أبي داود (۱۲۵/۲) رقم (۳۳۸۶)، وكذا انظر له: جامع الترمذی (۳۷۰/۱) رقم (۱۲۵۸)، السنن الصغرى للبيهقي

(۱۳۷/۲) رقم (۲۲۴۷)، مصنف ابن أبي شيبة (۳۰۳/۷) رقم (۳۶۲۹۳)، سنن ابن ماجه (۸۰۳/۲) رقم (۲۴۰۲)

قال ابن الملقن في "البلد المنير" (۴۵۳، ۴۵۲/۶):

هذا الحديث رواه أبو داود والترمذي وابن ماجه في سننهم من حديث عروہ البارقی أسانيدهم جيدة، وإسناد الترمذی على شرط الشيخين إلى أبي لبید لمازاة بن زيار الراوي عن عقبه، وهو ثقة كما سيأتي. وقال الحافظ زكي الدين المنذري: إسناد الترمذی حسن. (وقال) النووي (في شرح المذهب) إسناد الترمذی (حسن)، وإسناد الآخرين حسن فهو حديث صحيح.

قال ابن عبد البر في "التمهيد" (۱۰۸/۲): وهو حديث جيد.

وكذا نفس تصحيح إسناده في "التلخيص" (۱۱/۳) لابن حجر العسقلاني، و "تحفة المحتاج في شرح المنهاج" لابن حجر الهيتمي (۲۴۷/۴)، و "تحفة المحتاج إلى أدلة المنهاج" لابن الملقن (۲۰۷/۲) وفيه أيضا: "ووهم ابن خزم في إعلاله".

١ قال الموصلي:

وإن وكله بشراء عشرة أرطال لحم بدرهم فاشترى عشرين مما يباع منه عشرة بدرهم لزوم الموكل عشرة بنصف درهم. (١)

٢ قال المحبوبي:

ومن وكل بشراء من لحم بدرهم فشرى منوين بدرهم مما يباع من بدرهم لزوم موكله من بنصف درهم. (٢)

٣ قال النسفي:

ولو وكله بشراء عشرة أرطال لحم بدرهم فاشترى عشرين رطلا بدرهم مما يباع مثله عشرة بدرهم لزوم الموكل منه عشرة بنصف درهم. (٣)

٤ قال الحلبي:

ومن وكل بشراء رطل لحم بدرهم فشرى رطلين بدرهم مما يباع رطل بدرهم لزوم موكله رطل بنصف درهم وعندهما يلزمه الرطلان بالدراهم (ترجيحه فيه، بتقديمه قوله كما هو المعروف من دأبه في المختار عنده) (٤)

٥ قال ابن نجيم:

قوله (ولو وكله بشراء عشرة أرطال لحم بدرهم إلخ) وهذا عند أبي حنيفة وقالوا: يلزمه العشرون لأنه أمره بصرف الدرهم في اللحم..... ولأبي حنيفة أنه أمره بشراء عشرة ولم يأمره بشراء الزيادة فنفذ شراؤها عليه وشراء العشرة على الموكل (٥) (ترجيحه فيه من حيث آخر دليله إذ هي أمانة المختار في شرحه على ما عرف في "شرح العقود")

٦ قال الزيلعي:

قال رحمه الله (ولو وكله بشراء عشرة أرطال لحم بدرهم فاشترى عشرين إلخ) وهذا عند أبي حنيفة - رحمه الله - وعندهما يلزمه العشرون بدرهم وذكر في بعض نسخ مختصر القدوري قول

١ - المختار للفتوى (١٧٢/٢)

٢ - الوقاية (١٩٠/٣)

٣ - كنز الدقائق (٣٠٣)

٤ - ملقى الأبحر (٣٢١/٣)

٥ - البحر الرائق (٢٦٧/٧)

محمد مع قول أبي حنيفة و محمد لم يذكر الخلاف في الأصل. وجه قول أبي يوسف إن هذا خلاف إلى خير لأن المأمور به صرف الدرهم في عشرة أطلال من اللحم..... وجه الأول (أى قول أبي حنيفة) أنه أمره بشراء عشرة ولم يأمره بأكثر منها اه^(١) (ترجيح قوله فيه من حيث آخر دليله على ما عرف سابقا) ٧ كذا في الكتب الأخر على النمط السابق، ان مصنفها أخوا دليل قول الإمام فيها في المسألة التي نحن فيها. (٢)

[١١٣] مسئلة

الوكيل بالخصومة و كيل بالقبض عند أبي حنيفة و
أبي يوسف و محمد - رحمهم الله تعالى -.

مفتى به قول:

فتوى اس میں امام زفر رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے کہ وکیل بالخصومة قبضہ کرنے کا وکیل نہیں ہوگا۔

مستدلة:

فقہ کا اصول ہے:

”المقيد يجزى على تقييده“ (٣)

خود لفظ ”الوكيل بالخصومة“ ہی اس بارے میں صریح ہے کہ یہ وکالت مقید بالخصومة ہے لہذا اصول مذکور کے موافق یہ وکالت اسی میں مقید رہے گی اور مذکورہ وکیل اس سے متجاوز ہو کر قبضہ کا وکیل نہیں ہوگا۔
بالفاظ دیگر موکل کی رضا وکیل کے تمام تصرفات و اختیارات کو علی الاطلاق شامل نہیں تھی بلکہ صرف اس کی خصومت کی حد تک مقید تھی یعنی وہ محض اس کی خصومت پر راضی تھا اور ظاہر ہے کہ قبضہ غیر خصومت ہے لہذا موکل کی رضا اس میں نہ پائی گئی جس پر اس کا وکیل بالقبض ہونا بھی درست نہ ہوا۔ (٤)

١۔ تبیین الحقائق (٤/٢٦٣)

٢۔ بدائع الصنائع (٥/٣٢٢)، العناية على هامش النتائج (٨/٤٦)، الهداية (٣/١٩١)

٣۔ تقدم تخريجه في المسألة السابقة

٤۔ الباب في شرح الكتاب (٢/٧٤)، الجوهرة النيرة (١/٦٥٤)

تخریج:

❶ في الهندية:

والتوكيل بالخصومة توكيل بقبض الدين عند أصحابنا الثلاثة - رحمهم الله - وقال زفر: لا يكون توكيلاً بالقبض، قال الصدر الشهيد في الجامع الصغير: لا يفتى بقول أصحابنا في هذه المسألة والفتوى على قول زفر وفي النوازل اختار الفقيه أبو الليث أنه لا يملك القبض قال وهكذا اختاره المتأخرون وبه نأخذ. (١)

❷ قال التمرتاشي والحصكفي:

وکیل الخصومة والتقاضى لا يملك القبض عند زفر وبه يفتى لفساد الزمان. (٢)

❸ قال ابن نجيم:

قوله (الوكيل بالخصومة والتقاضى لا يملك القبض) وهذا قول زفر..... وعندنا هو وکیل بالقبض - إلى أن قال - والفتوى اليوم على قول زفر لظهور الخيانة في الوكلاء. (٣)

❹ قال ابن البزاز:

والفتوى على أن الوكيل بالتقاضى أو بالخصومة في الدين لا يملك القبض كذا اختاره المتأخرون. (٤)

❺ قال الإمام محمد:

والوكيل بالخصومة وکیل بقبض الدين. قوله "وكیل بقبض الدين" لكن لا يفتى به في زماننا. (٥)

❻ كذا في الكتب الأخر. (٦)

١- الهندية (٦٢٠/٣)

٢- الدر المختار (٣٠٦/٨)

٣- البحر الرائق (٣٠٢/٧)

٤- الفتاوى البزازية (٤٦٩/٥)

٥- الجامع الصغير مع شرحه النافع الكبير (٤٠٦/١)

٦- خلاصة الفتاوى (١٥١/٤)، الهداية (٢٠١/٣)، السكافية (١٩/٨)، مجمع الضمانات (٨٣/٥)، الاختيار لتعليل

المختار (١٧٥/٢)، الحوارة النيرة (٦٥٤/١)، تبیین الحقائق (٢٧٨/٤)، الفقه الإسلامى للزحيلي (٤٠٨٦)،

الموسوعة الفقهية (٢٥١/٢٨)، الباب في شرح الكتاب (٧٤/٢)، الفقه الحنفى وأدلته (١٢٣/٢)، الفقه الحنفى في

ثوبه الحديد (٤٤٣/٢)، شرح الوقاية (١٩٥/٣)، مجمع الأنهر (٣٣٢/٣)

[۱۱۴] اختلافی مسئلہ

الوكيل بقبض الدين وکیل بالخصومة فيه عند أبي حنيفة
- رحمه الله تعالى - (وقالا: لا يكون وكيلا بالخصومة^(۱))

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

فقہ کے قواعد میں سے ہے:

۱- من ملک شیئا ملک ما هو من ضروریاتہ. (۲)

۲- إذا ثبت الشيء ثبت ما فی ضمنه. (۳)

ان قواعد کا مقتضی یہ ہے کہ وکیل مذکور کو دین کے قبضہ کے ساتھ ساتھ مطالبہ دین کا بھی حق حاصل ہو، کیونکہ قاعدہ اولیٰ کی رو سے مطالبہ دین قبض دین کی ضروریات میں سے ہے اس لئے کہ اس کے بدون محض قبض دین کی وکالت سے وکیل کو کوئی نفع نہیں بلکہ قبض دین متصور ہی نہیں ہو سکتا (جب تک مطالبہ کا حق نہ ہوتا کہ اس کو اختیار کر کے وہ قرض وصول کر سکے)۔ اور قاعدہ ثانیہ کی رو سے وکیل کیلئے جب نفس ”قبض دین“ کا حق ثابت ہو گیا تو مطالبہ دین جو اس کے ضمن میں آتا ہے اس کا استحقاق بھی ثابت ہو گیا۔

الغرض وکیل مذکور کو جب مطالبہ دین کا اختیار حاصل ہو گیا تو یہ امر اظہر من الشمس ہے کہ مطالبہ کبھی خاصہ کا محتاج ہوتا ہے بلکہ بسا اوقات تو خاصہ کیے بغیر مطالبہ ممکن ہی نہیں ہوتا لہذا اس توضیح کی روشنی میں قبض دین کا وکیل خصوصیت کا بھی مالک ہوگا۔ (۴)

۱- الجوهرۃ النيرة (۱/۶۵۰)

۲- قواعد الفقہ (۱/۲۶)، شرح القواعد الفقہیہ (۱/۱۴۹)، المدخل الفقہی العام (۲/۱۰۱۸)..... وفيه أن هذه القاعدة لا تختص بمجرد، ”ملك العين“ بل لها استعمال في غيره أيضًا كالتصرفات وغير ذلك

۳- مستفاد من رد المحتار (۹/۵۶۹)

۴- الفقہ الحنفی وأدلته (۲/۱۲۳) بتسهيل

قول مفتي به کی تخریج:

① قال العلامة الشامي (في جواب سوال مثله):

نعم! والوكيل بقبض الدين يملك الخصومة والوكيل بقبض العين لا يملك الخصومة. (١)

② قال قاضي خان:

رجل وكل رجلا بقبض دينه من فلان فأراد الوكيل إثبات الوكالة بالبيّنة فشهد شهدان أن الموكل وكله بقبض دينه من فلان قال أبو حنيفة رحمه الله تعالى: يضير وكيلا بالخصومة والقبض (٢) (فترك قولهما في معرض البيان والاقتصار على قوله في هذا المقام يدل على كونه مختارا في الباب وهذا ظاهر)

③ قال العلامة قاسم بن قطلوبغا:

قوله (والوكيل بقبض الدين وكيل بالخصومة فيه عند أبي حنيفة - رحمه الله -) وقالا: وهو رواية عن أبي حنيفة - ليس بوكيل بالخصومة.

وعلى قول الإمام مشي الإمام المحبوبي في أصح الأقاويل والاختيارات والنسفي والموصلي وصدر الشريعة. (٣)

④ قال الحلبي:

وللوكيل بقبض الدين الخصومة قبل القبض خلافا لهما (٤) (ومن المعلوم في ضوء "شرح

العقود" ان تقديم قول الإمام فيه ترجيح له)

⑤ كذا المتن على قول الإمام كما تليكم منها المعتبرة.

١- قال ابو الفضل الموصلي:

الوكيل بقبض الدين وكيل بالخصومة فيه. (٥)

٢- قال تاج الشريعة المحبوبي:

١- تنقيح الفتاوى الحامدية (٤/٣٢٢)

٢- الفتاوى الخانية (٣/١٠)

٣- الترجيح والتصحيح (٢٦٣)

٤- ملتي الأبحر (٣/٣٣٢)

٥- المختار للفتوى (٢/١٧٥)

وللوكيل بقبض الدين الخصومة (١)

٣- قال ابو البركات النسفي:

وبقبض الدين يملك الخصومة وبقبض العين لا. (٢)

وكذا في الموسوعة الفقهية. (٣)

[١١٥] اختلاف في مسئلہ

ولا يجوز إقراره عليه (أي إقرار الوكيل بالخصومة على موكله) عند غير القاضي، عند أبي حنيفة ومحمد - رحمهما الله تعالى - إلا أنه يخرج من الخصومة وقال أبو يوسف: يجوز إقراره عليه عند غير القاضي.

مفتی بہ قول:

فتویٰ طرفین رحمہما اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

جواز اقرار کو مجلس قاضی کے ساتھ مختص کرنے کی وجہ یہ ہے کہ موکل نے اس کو "خصومت" کا وکیل بنایا تھا اور "خصومت" کی حقیقت ہی یہی ہے کہ وہ مجلس قاضی میں ہوتی ہے لہذا وہ وکیل بھی اس مجلس کے علاوہ کسی اور جگہ میں وکیل نہیں ہوگا کیونکہ غیر مجلس قاضی اس خصومت کا محل ہی نہیں ہے جس کا اسے وکیل بنایا گیا تھا۔ (۴)

قول مفتی بہ کی تخریج:

١ قال الحلبي: وإقرار الوكيل بالخصومة على موكله عند القاضي صحيح لا عند غير القاضي خلافاً لأبي يوسف (٥) (فالقول المقدم فيه راجح حسب تصريح الشامي به كما مر)

١- الوقاية (١٩٦/٣)

٢- كنز الدقائق (٣٠٨)

٣- (٢٥١/٢٨)

٤- قرة عيون الأخيار (٤٦٤/١١)، الموسوعة الفقهية (٦٨/٤٥)

٥- ملتقى الأبحر (٣٣٤/٣)

قولهما استحسان فهو راجح إذ الإستحسان مقدم على القياس - إلا في مواضع معدودة وهذا ليس منها - فإليك مواضع الاستحسان:

١ - قال التمر تاشي والحصكفي:

وصح إقرار الوكيل بالخصومة بغير الحدود والقصاص على موكله عند القاضي دون غيره استحساناً. (١)

٢ - قال ابن نجيم:

قوله (ولو أقر الوكيل بالخصومة عند القاضي صح وإلا لا) أى وإن أقر على موكله عند غير القاضي لا يصح عندهما استحساناً. (٢)

٣ - قال الزيلعي:

قال رحمه الله (ولو أقر الوكيل بالخصومة عند القاضي صح وإلا لا) أى إذا أقر عند غير القاضي لا يصح وعنده يصح وهو استحسان ولكنه يخرج به عن الوكالة. (٣)

٤ - قال داماد آفندی:

(إقرار الوكيل بالخصومة على موكله عند القاضي صحيح لا عند غير القاضي) أى إن كان إقراره عند غير القاضي فشهد به الشاهدان عند القاضي فإنه غير صحيح استحساناً عند الطرفين. (٤)

٥ - كذا في الكتب الأخرى. (٥)

٦ - لقد اختار أصحاب المتن قول الطرفين (٦) - وهذا ترجيح له أيضاً - .

١ - الدر المختار (٣٠٩/٨)

٢ - البحر الرائق (٣٠٨/٧)

٣ - تبين الحقائق (٢٧٩/٤)

٤ - مجمع الأنهر شرح ملتقى الأبحر (٣٣٤/٣)

٥ - الجوهرة النيرة (٦٥٥/١)، الدر المنتقى (٣٣٤/٣)، الموسوعة الفقهية (٦٨/٤٥)، المعتمد على السخص (٤٠٤)

٦ - المختار للفتوى (١٧٦/٢)، كنز الدقائق (٣٠٨)، الوقاية (١٩٧/٣)، النقاية (١٨٠/٢)، بداية المبتدى (١٦٣/١)

غير الأحكام (٣٥٠/٧)، تنوير الأبصار (٣٠٩/٨، ٣١٠)

کتابُ الکفالة

[۱۱۶] اختلافی مسئلہ

ولا تجوز الكفالة بالنفس في الحدود والقصاص عند
أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - (وقالاً: تجوز^(۱))

توضیح المقام:

حدود و قصاص میں کفالہ بالنفس کے جائز و ناجائز ہونے کا مطلب یہ ہے کہ مکفول لہ (مدعی) اگر قاضی سے اس بات کا مطالبہ کرے کہ اس کیلئے مکفول عنہ (مدعی علیہ) کی طرف سے کوئی کفیل بالنفس مقرر کیا جائے جو اس کو مجلس قضاء میں حاضر کرے، تو امام صاحب^۲ کے نزدیک مکفول عنہ کو (اعطائے کفیل سے امتناع کی صورت میں) اپنا کفیل دینے پر مجبور نہیں کیا جائے گا یعنی قاضی کا مکفول عنہ کو اس پر مجبور کرنا جائز نہیں ہے، کفالہ بالنفس کے جائز نہ ہونے کا یہی مطلب ہے۔ اور صاحبین رحمہما اللہ کے نزدیک اس کو کفیل دینے پر مجبور کیا جائے گا یعنی قاضی کی طرف سے اس پر اجبار جائز ہے وہو معنی جواز الکفالة۔ واضح رہے کہ اس میں کفیل کا فریضہ صرف مکفول عنہ کو بروقت ضرورت حاضر کرنا ہوگا۔

بہر حال نفس حدود و قصاص میں تو ان تینوں ائمہ کے نزدیک کفالہ بالنفس جائز نہیں ہے کیونکہ کفیل سے ان کا استیفاء ممکن نہیں، وجہ یہ ہے کہ عتوبات میں نیابت جاری نہیں ہوتی کہ اصل کی بجائے نائب کو مزادے دی جائے۔ فافہم إذ هو مما يلزم حفظه۔^(۲)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

۱۔ الجوهرۃ النيرة (۱/۶۵۹)، اللباب فی شرح الکتاب (۲/۷۸)

۲۔ انظر له: العناية على هامش الفتح (۷/۱۶۷)، الجوهرۃ النيرة (۱/۶۵۹)، الفقه الحنفی فی ثوبہ الحديد (۲/۴۱۲)۔

الفقه الإسلامی للزحیلی (۴۱۶۰، ۴۱۶۱)

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن عائشة رضی اللہ عنہا أن رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم قال:

”ادروا الحدود عن المسلمين ما استطعتم فإن وجدتم لمسلم مخرجا فخلوا سبيله“ (۱)

اس حدیث سے معلوم ہوا کہ حدود کی بنیاد ”درء“ پر ہے یعنی اس بات کی کوشش ہوتی ہے کہ حد کسی طرح ساقط ہو جائے اور مجرم حد لگنے سے بچ جائے خواہ کوئی ادنیٰ سا شبہ پایا جائے اور اس کے ذریعے اس کے بچ نکلنے کا کوئی راستہ نکل آئے کہ اسی سے ”الحدود تندری بالشبهات“ (۲) معروف ہے۔

اس کے برعکس یہاں مکفول عنہ کو کفیل دینے پر مجبور کرنا حد کو ساقط کرنے کی بجائے پختہ کرنا ہے کہ مجرم کو بہر صورت حد لگ جائے اور واضح ہے کہ یہ اقدام ”درء“ کی ضد ہونے کی بدولت منشاء و مقتضائے حدیث کے خلاف ہے فلذلك لا تجوز فيها الكفالة بالنفس۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال الحلبي:

ولا يجبر على إعطاء كفيل بالنفس في حد وقصاص فإن سمحت به نفسه صح وقال: يجبر في

القصاص وحد القذف (۴) (ومما لا يخفى أن تقديم قول الإمام فيه ترجيح له)

۱۔ المستدرک للحاکم (۴/۴۲۶) رقم (۸۱۶۳)، وكذا انظر له: سنن الترمذی (۱/۳۹۵) رقم (۴۲۴)، مسند أبي يعلى (۱۱/۴۹۴) رقم (۶۶۱۸)، السنن الصغرى (۲/۴۷۹) رقم (۳۵۰۰)، السنن الكبرى (۹/۱۲۳) رقم (۱۸۰۷۳)، جامع الأصول (۳/۶۰۲) رقم (۱۹۳۲) في ”الإعلاء“ (۱۱: ۴۸۸):

أورده في ”الجامع الصغير“ ورمز لصحته، وفي ”العزيزي“: قال الشيخ: حديث حسن۔

قال الأمير في ”سبل السلام“ (۲/۴۲۲):

ساق المصنف (أى الحافظ) في ”التلخيص“ عدة روايات موقوفة صحح بعضها وهي تعاضد المرفوع.

قال البوصيرى في ”اتحاف الخيرة المهرة بزوائد المسانيد العشرة“ (۴/۸۶):

”وعن الحاكم رواه البيهقي في سننه وقال: هذا موصول. انتهى. وله شاهد مرفوع من حديث علي بن أبي طالب

رواه الدارقطني والبيهقي وغيرهما.

۲۔ السنن الكبرى للبيهقي (۸/۳۱) رقم (۱۵۷۰۰)، التعليق الممجد (۳۱۳)

۳۔ انظر له: تبیین الحقائق (۴/۱۵۲) بتسهيل، البحر الرائق (۶/۳۶۰)، الفقه الإسلامی للزحيلي (۴۱۶۰)

۴۔ ملتقى الأبحر (۳/۱۷۹)

في الهندية:

وجازت الكفالة بالنفس في القصاص وحدا لثقف والسرقة عند أبي حنيفة - رحمه الله - ولكن لا يجبر بل إذا سمحت وطابت نفسه بإعطاء الكفيل هكذا في محيط السرخسي. ^(١) (فالاقتصار على قول الإمام وعدم التعرض لقولهما ترجيح لقول الإمام كما هو الظاهر)

قال ابن نجيم:

(ولا يجبر على الكفالة بالنفس في حد وقود) وهذا عند الإمام وقالوا بالجبر في حد القذف والقصاص دون غيرهما لهما أنهما شرعت لتسليم النفس له وله إطلاق قوله عليه الصلاة والسلام "لا كفالة في حد" ولأنها للاستيثاق ومبناها على الدرء ^(٢) (فذكره دليل الإمام مؤخرًا أمارة ترجيحه كما في شرح العقود)

قال الكاساني:

إذا امتنع (المكفول عنه) من إعطاء الوكيل عند الطلب هل يجبره القاضي عليه؟ قال أبو حنيفة: لا يجبره وقال أبو يوسف ومحمد - رحمهما الله - : يجبره

وجه قولهما أن نفس من عليه القصاص والحد مضمون التسليم عليه عند الطلب له ولأبي حنيفة: أن الكفالة شرعت وثيقة والحدود مبناها على الدرء فلا يناسبها التوثيق بالجبر على الكفالة ^(٣) (فتأخيره دليل الإمام يدل على ترجيحه على ما عرف من صنيعه في الرجوع عنده كما في شرح العقود)

قال سراج الدين ابن نجيم:

ولا يجبر المدعى عليه على الكفالة بالنفس في دعوى حد ولا قود بأن يحضره الكفيل إلى مجلس القضاء لإثبات ذلك عليه وهذا قول الإمام وقالوا: يجبر في حد القذف لأنه فيه حق العبد وفي ذلك القصاص لأن المقلب فيه حقه وله إطلاق قوله عليه الصلاة والسلام "لا كفالة في حد" ^(٤) (فقول الإمام فيه راجح لكونه مؤخرًا دليله وهي علامة ترجيحه حسب ما ذكر في شرح العقود)

١ - الهندية (٢٥٨/٣)

٢ - البحر الرائق (٣٦٠/٦)

٣ - بدائع الصنائع (٦٠٩/٤)

٤ - النهر الفائق (٥٥٣/٣)

- ❶ وكذا الزيلعي آخر دليل الإمام في هذه المسألة (١)
❷ والمتون على قول الإمام كما تليكم منها المعتبرة:
١- قال النسفي: ولا يجبر على الكفالة بالنفس في حد وقود. (٢)
٢- قال المحبوبي: ولا جبر على إعطاء كفيل في حد وقصاص. (٣)
٣- قال الموصلي: لا تصح ببدل الكتابة والسعاية والأمانات والحدود والقصاص. (٤)
٤- قال ابن الساعاتي: والكفالة بالنفس جبراً في القصاص وحد القذف باطلة كسائر الحدود. (٥)

[١١٧] اختلاف في مسئلہ

إذا مات الرجل وعليه ديون ولم يترك شيئاً
فتكفل رجل عنه للغرماء لم تصح الكفالة عند
أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وعندهما تصح.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

کتاب الکفالة میں یہ اصول ہے:

”الكفالة بالساقط لا تجوز“ (١)

مکقول عنہ چونکہ مفلس ہو کر مرا ہے اس لیے افلاس کی بدولت دین اس سے ساقط ہو گیا (کیونکہ میت نے کوئی مال چھوڑا ہی نہیں جس سے ادائیگی ہو سکے فسقط الدين لا محالة) لہذا اصول مذکور کی رو سے کفالہ بھی صحیح نہ ہوا (جس کی

١- تبیین الحقائق (١٥٢/٤)

٢- کنز الدقائق (٢٦٦)

٣- الوقایة (٩٦/٣)

٤- المختار للفتویٰ (١٨١/٢)

٥- مجمع البحرين وملتیقی النیرین (٤٤١)

٦- مجمع الأنهر (١٩٠/٣)

قدرے توضیح یہ ہے کہ ”ساقط ہو جانے“ کا مطلب یہ ہوا کہ گویا اس نے ادا کر دیا اور ظاہر ہے کہ ادا کردہ دین کا کفیل بننا درست نہیں ہے)

ہاں اگر وہ کفیل اپنی طرف سے بخوشی اس قرض کو چکانا چاہے تو درست ہے مگر یہ بجائے کفالہ کے از قلیل تبرع ہوگا،
(۱) فاحفظہ.

قول مفتی بہ کی تخریج:

● فی الہندیۃ:

فلا تصح الکفالة بالذین عن میت مفلس عنده وعند أبی یوسف ومحمد - رحمہما اللہ تعالیٰ -

تصح کذا فی البدائع والصحيح قول أبی حنیفة - رحمه الله - (۲)

● قال سراج الدین ابن نجیم:

ولا تصح الکفالة أيضا بذین عن میت مفلس عند الإمام وقالوا: تصح - إلى أن قال بعد ذکر أدلة

الفريقین وبحث مهم فیہ - قال فی الغایة: والحق بأن من قال بأن الکفالة ضم ذمة إلى ذمة القول ببطلان

الکفالة عن المیت المفلس لعدم ما یضم الیه انتهى وفيه تأیید لقول الإمام. (۳)

● قال الحلبي:

ولا (أی لا تجوز الکفالة) عن میت مفلس خلافا لهما (۴) (فذكره قول الإمام أولاً ترجیح له كما

هو دأبه فی المختار فیہ)

● قال ابن نجیم:

أما شرائط الأصل فالأول أن يكون قادراً علی تسليم المكفول به إما بنفسه أو بنائبه فلم تصح

الکفالة عن میت مفلس. (۵)

● کذا فی الكتب الآخر. (۶)

۱ - الفقه الحنفی وأدلته (۱۳۱/۲)، الباب فی شرح الكتاب (۸۲/۲)، الجوهرۃ (۶۶۵/۱)، الموسوعة الفقهیة (۷/۱۶)

۲ - الہندیۃ (۲۵۳/۳)

۳ - انہر الفائق (۵۷۲/۳)

۴ - ملتقى الأبحر (۱۹۰/۳)

۵ - البحر الرائق (۳۴۵/۶)

۶ - الفقه علی المذاهب الأربعة (۱۸۷/۳)، الفقه الحنفی فی ثوبہ الحدید (۴۱۲/۲)، تبیین الحقائق (۱۶۰/۴)

وقول الإمام قول المتون المعتبرة كما يليك:

- ١- قال الموصلي: ولا تصح الكفالة عن الميت المفلس. (١)
- ٢- قال النسفي: و (بطل الكفالة) عن ميت مفلس. (٢)
- ٣- قال ابن الساعاتي: وهي (أى الكفالة) عن الميت المفلس باطلة. (٣)
- ٤- قال المحجوبى: و (لا يصح الكفالة) عن ميت مفلس. (٤)

١- المختار للفتوى (١٨٢/٢)

٢- كنز الدقائق (٢٧٠)

٣- مجمع البحرين (٤٤٧)

٤- الوقاية (١٠٣)

كتاب الحوالة

[۱۱۸] اختلافي مسئلہ

والتوى عند أبي حنيفة - رحمه الله - بأحد الأمرين إما أن
يجحد الحوالة ويحلف ولا بينة له عليه أو يموت مفلسا
وقال أبو يوسف و محمد - رحمهما الله - : هذان الوجهان
ووجه ثالث وهو أن يحكم الحاكم بإفلاسه في حال حياته.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

”امرین“ مذکورین میں سے ہر ایک کی دلیل ذیل میں علی الف والنثر زیب قرطاس کی جاتی ہے:

(۱) (أ) عن عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال: ”البينة على من ادعى واليمين على من أنكر“ (۱)

(ب) عن عمر عن النبي صلى الله عليه وسلم قال:

”البينة على المدعى واليمين على المدعى عليه“ (۲)

محتاج علیہ چونکہ حوالہ کو قبول کرنے کا منکر ہے اور مدعی علیہ ہے۔ اس لئے محتال لہ (جو کہ مدعی ہے) کے پاس محتال
علیہ کے خلاف قبول حوالہ کی بینہ نہ ہونے کی صورت میں محتال علیہ کے ذمہ قسم آئے گی اور یہی احادیث بالا کا مقتضی ہے۔

۱۔ معرفة السنن والآثار (۷۲/۱۶) رقم (۶۱۹۵)، وكذا انظر له: سنن الدارقطني (۱۱۱/۳) رقم (۹۹)، السنن الصغرى (۴۳۶/۲) رقم (۳۳۳۸)، السنن الكبرى (۱۲۳/۸) رقم (۱۶۲۲۲)، مختصر الأحكام مستخرج الطوسي على جامع الأحكام (۱۴/۳)، تقدم بيانه من حيث الحكم عليه.

۲۔ سنن الدارقطني (۲۱۸/۴) رقم (۵۴)، وكذا انظر له: السنن الصغرى (۳۱۳/۳) رقم (۴۷۱۸)، السنن الكبرى (۲۷۹/۸) رقم (۱۷۰۶۵)، معرفة السنن والآثار (۵۰/۱۶) رقم (۶۱۷۸) تقدم بيانه.

(۲) (أ) روى أن النبي صلى الله عليه وسلم قال:

”إذا مات المحتال عليه مفلسا عاد الدين“ (۱)

(ب) عن الحكم بن عتيبة قال:

”لا يرجع في الحوالة إلى صاحبه حتى يفلس أو يموت ولا يدع فإن الرجل يوسر مرة

ويوسر مرة.“ (۲)

اس سے یہ بھی معلوم ہو گیا کہ قاضی کی تفلیس سے کسی آدمی پر دائمی افلاس کا حکم نہیں لگایا جاسکتا جو اس کے حق میں تحقیق توئی کا موجب بن سکے بلکہ اگر کوئی شخص ایک وقت میں نادار، مفلس ہے تو دوسرے وقت میں وہ غنی و مالدار ہو سکتا ہے۔
کما فی آخرها ”یوسر مرة و یوسر مرة“۔

لہذا موت تک باقی رہنے والے افلاس کو ”توئی“ کا سبب قرار دیا جائے گا (نہ کہ تفلیس حاکم کو) اور عبارت مسئلہ ”او یموت مفلسا“ کا بھی یہی مطلب ہے۔

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

ولا يرجع المحتال على المحيل إلا بالتوى وهو أن يجحد الحوالة ويحلف ولا بينة له أو يموت

مفلسا وقال بهما وبأن فلسه الحاكم.

قال ابن عابدين:

قوله (وبأن فلسه الحاكم) أى في حياته..... وظاهر كلامهم متونا و شروحا تصحيح قول الإمام

ونقل تصحيحه العلامة قاسم ولم أر من صحح قولهما. (۳)

② قال العلامة الشامى (فى جواب عن سوال هذا النوع):

نعم! يرجع المحتال بالمال على المحيل إذا توى حقه وهو (أى التوى) بموت المحال عليه

مفلسا أو إنكاره الحوالة وحلفه ولا بينة له عليها. (۴)

③ قال قاضى خان:

۱۔ مجمع الأنهر (۲۰۶/۳)؛ ولم أحده فى الكتب الحديثية فجزى الله عنى من يدلى اليه فيها أحسن الجزاء

۲۔ مصنف ابن أبى شيبة (۳۳۰/۴) رقم (۲۰۷۲۳)

۳۔ رد المحتار (۱۵/۸)

۴۔ تلخیص الفتاوى الحامدية (۴۶/۴)

وهلاك المال على المحتال عليه في قول أبي حنيفة يكون على وجهين:
أحدهما: أن يموت المحتال عليه مفلسا ولم يدع مالا لا عينا ولا دينا على رجل ولا كفيلا
بالمال المحتال به.

والثاني: أن يجحد المحتال عليه الحوالة ويحلف ولم يكن للمحيل ولا للمحتال له بينة على
الحوالة وهو من جملة هلاك المال على المحتال عليه فتبطل الحوالة ويعود المال على المحيل في
ظاهر الرواية.

وعلى قول أبي يوسف ومحمد - رحمهما الله تعالى - هلاك المال يكون بهذين الطريقين
وبتفليس القاضى المحتال عليه^(١) (فقول الإمام فيه راجح من جهتين: الأولى: كونه في ظاهر الرواية
والثانية: تقديمه على قولهما على ما عرف من دأبه في المختار)

❶ في الهندية:

والتوى عند أبي حنيفة - رحمه الله - أحد الأمرين:

إما أن يجحد المحتال عليه الحوالة ويحلف ولا بينة للمحيل ولا للمحتال له أو يموت مفلسا
بأن لم يترك مالا عينا ولا دينا ولا كفيلا^(٢) (ولم يُذكر بعده قولهما فلا اكتفاء بقوله والاقتصار عليه
ترجيح له)

❷ قال الحلبي:

ولا يرجع عليه إلا إذا توى حقه وهو يموت المحتال عليه مفلسا أو إنكاره الحوالة وحلفه ولا
بينة عليها وعندهما بتفليس القاضى إياه أيضا^(٣) (ذكره قول الإمام أولا ترجيح له كما لا يخفى)

❸ كذا في الكتب الأخرى^(٤).

١ - الفتاوى الخانية (٧٣/٣)

٢ - الفتاوى الهندية (٢٩٦/٣)

٣ - ملتقى الأبحر (٢٠٦/٣)

٤ - السلبات في شرح الكتاب (٨٣/٢)، المحرر الرائق (٤٢٠/٦)؛ حيث أخر دليل الإمام فيه، التبيين للزيلعي (١٧٣/٤)؛

حيث أخر دليله فيه

كتاب الصلح

[۱۱۹] اختلافی مسئلہ

وإذا كان السلم (أى المسلم فيه) بين الشريكين
فصالح أحدهما من نصيبه على رأس المال لم يجوز
عند أبي حنيفة و محمد - رحمهما الله تعالى -
وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى: يجوز الصلح.

مفتی بہ قول:

فتویٰ طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

فتہ کا اصول ہے:

”لا يجوز لأحد أن يتصرف في ملك الغير بلا إذنه“ (۱)

اول یہ امر قابل ذکر ہے کہ اس کو صلح کہنا مجاز ہے کیونکہ درحقیقت یہ فسخ ہے اور چونکہ عقد دونوں کے رأس المال اور رضامندی سے تام ہوا تھا اس لئے شریکین میں سے کسی ایک کا اپنے حصے کے موافق رأس المال پر صلح کرنا دوسرے کے حق میں فسخ کہلائے گا۔ اور یہ امر ظاہر ہے کہ اس دوسرے شریک کی اجازت و رضامندی کے بغیر اس کو اکیلے فسخ کا اختیار حاصل نہیں۔ چنانچہ اس کا منفر د اس (مشترکہ) عقد کو فسخ کرنا دوسرے کی ملک میں بلا اذن تصرف ہوگا اور یہ قاعدہ بالاک کی رو سے جائز نہیں ہے فلم تجز مصلحتہ (۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال التمر تاشی والحصكفی:

- ۱- قواعد الفقہ (۲۲/۱)، البرہان فی اصول الفقہ (۱۴/۱)، شرح القواعد الفقہیہ (۲۸۷/۱)، الفصول فی الأصول (۲۵۰/۳)، غمر عیون البصائر (۴۷۲/۱)، قواعد الأدلۃ فی الأصول (۵۶/۲)، القواعد والضوابط (۱۵۷/۱)
- ۲- تبیین الحقائق (۴۹/۵) بتسہیل، حاشیۃ الشلبی علی التبیین (۴۸/۵)

صالح أحد ربّي السلم عن نصيبه على ما دفع من رأس المال فإن أجازته الشريك الآخر نفذ عليهما وإن رده رد.

قال ابن عابدين:

قوله (من رأس المال) بأن أراد أن يأخذ رأس ماله ويفسخ عقد الشركة، فالصلح مجاز عن

الفسخ. (١)

قال قاسم بن قطلوبغا:

قوله (وإذا كان السلم بين شريكين فصالح أحدهما من نصيبه على رأس المال لم يجز عند أبي حنيفة ومحمد - رحمهما الله تعالى - وقال أبو يوسف: يجوز الصلح) وقول أبي حنيفة - رحمه الله - هو أصح الأقاويل عند المحبوبي وهو المختار للفتوى على ما هو رسم المفتي عند القاضي وصاحب المحيط اهـ (٢)

قال الحلبي:

وبطل صلح أحد ربّي السلم عن نصيبه على ما دفع خلافاً له (أي لأبي يوسف) أيضاً (٣) (فتقديم قول الطرفين فيه ترجيح له كما لا يخفى)

قال ابن نجيم:

وإذا صالح أحد ربّي السلم عن المشترك بينهما شركة خاصة عن نصيبه على ما دفع من رأس المال توقف على إجازة شريكه فإن رد بطل أصلاً وبقي المسلم فيه على حالة وإن أجاز نفذ عليهما. (٤) كذا في الكتب الأخر. (٥)

واختار أصحاب المتون العترة قول الإمام أيضاً. (٦)

١- الدر المختار مع رد المحتار (٤٩٠/٨)

٢- الترجيح والتصحيح (٢٧٤)

٣- ملتنقى الأبحر (٤٣٧/٣)

٤- البحر الرائق (٤٤٢/٧)

٥- الفقه الحنفى في ثوبه الحديد (١٩١/٣)، تبين الحقائق (٤٩٠، ٤٨/٥)؛ حيث اخر دليلهما فيه

٦- المختار للفتوى (١٠/٣)، كثر الدقائق (٣٣٨)، الوقاية (٢٥٤/٣)

حصہ دوم

بسم اللہ الرحمن الرحیم

بحمد اللہ تعالیٰ ”القول الصواب“ کی جلد اول کو آج یہیں ختم کرنے کا ارادہ کرتا ہوں اور اس کے بعد یہیں سے آگے جلد ثانی کی ابتداء کا ارادہ مثابۃ للناس، محور ومرجع المسلمین، کعبۃ اللہ شریف کے مبارک دروازے کے قریب اس کی مشرقی دیوار کے سائے تلے کرتا ہوں تاکہ اللہ تعالیٰ اپنے اس مقدس و مبارک و مطہر گھر کی برکت سے اس کی جلدی تکمیل کرا دے اور اس کو اس گھر کے انوارات اور اپنے فضل کی بدولت مقبولیت عامہ و تامہ عطاء فرمائے جیسے اپنے اس منور و مبارک گھر کو عطا فرمائی ہے و ذاک لیس ببعید عن رحمته الہی وسعت کل شیء و قلوب الناس فی یدیه وهو علی کل شیء قدير۔

مسجد الحرام، مکۃ المکرمہ

بین مقام ابراہیم والکعبۃ المشرفۃ

یوم الخمیس ۱۹-۱۱-۱۴۳۱ھ

الرفیق ۲۸-۱۰-۲۰۱۰م

محمد صالح المنجد

كتاب الهبة

[۱۲۰] اختلافی مسئلہ

وإن وهب واحد من اثنين (ذاراً) لم تصح عند أبي حنيفة
- رحمه الله تعالى - وقالوا - رحمهما الله تعالى - : تصح.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

یہ گھرانہ دونوں میں سے ہر ایک کو نصف حصہ کا ہبہ ہے اور یہ نصف غیر معین و غیر مقوم ہے یعنی واہب نے یہ گھر
دونوں کو آدھا آدھا مشترکہ طور پر ہبہ کیا ہے کہ گویا ان میں سے ہر ایک شخص اس گھر کے ہر جزو کے نصف حصے میں شریک ہے
لہذا اس موہوبہ دار میں شیوع پایا گیا اور یہ بات تو احادیث و آثار سے بالکل واضح ہے کہ تقسیم کے قابل شیخ مشاع کا ہبہ جائز
نہیں ہے جب تک اسے تقسیم کر کے الگ نہ کر دیا جائے^(۱)، کما تری فیما یلیک:

(۱) عن ابن عباس قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم:

أيما رجل نحل ابنه نحل ابنه نحل ابنه فإلّا بن به إلّا بن أحق به وإن لم يكن بن به إلّا بن

فاحتاج الأب فالأب أحق به. (۲)

ظاہر ہے کہ بیّنوت بالموہوب کا تصور بھی ہو سکتا ہے جب وہ موہوبہ شی قابل تقسیم ہو اور پھر اسے تقسیم کر کے الگ کر۔

۱۔ مستفاد وملخص مما ياتيک: الهدایة (۲۸۹/۳)، البحر الرائق (۴۹۲/۷)، شرح العینی علی الکتر (۱۵۵/۲)

۲۔ المعجم الأوسط للطبرانی (۱۷۲/۴) رقم (۳۸۹۵)،

فیہ "رشیدین بن کریم" ضعفه الهیثمی فی "المجمع" (۱۸۳:۴) ولكن قال شيخنا في "الإعلاء" (۸۲:۱۶): قلت: هو
مختلف فيه، قال ابن عدي: "أحاديثه مقاربة لم أرفيها منكراً جداً، ومع ضعفه يكسب حديثه" - ثم قال في (۸۴:۱۶) عن
هذا الحديث: سنده حسن.

دياجائے۔ (۱)

(۲) عن عروة بن الزبير عن عائشة زوج النبی صلی اللہ علیہ وسلم أنها قالت:

إن أبابکر الصديق كان نحلها جادَ عشرين وسقا من ماله بالغابة فلما حضرته الوفاة قال: واللہ! یا بنیة ما من الناس أحد أحب الی غنی بعدی منك ولا أعزّ علی فقرا بعدی منك وإنی كنت نحلّک

جاد عشرين وسقا فلو كنت جدّدتيه واحتزتيه كان لك وانما هو اليوم مال وارث ا. (۲)

اس اثر میں واضح ہے کہ حضرت ابوبکر صدیق رضی اللہ عنہ نے صحت بہہ کے لئے قبضہ اور تقسیم ہر دو کا متقلاً اعتبار کیا ہے اور ان دونوں کی معدومی پر بہہ کو باطل قرار دیا ہے۔ (۳)

(۳) عن المسور بن مخرمة وعبدالرحمن بن عبدالقارئ أنهما سمعا عمر بن الخطاب يقول: ما بال

اقوام ينحلون ابناءهم فإذا مات الابن قال الأب: مالي وفي يدي، وإذا مات الأب قال: قد كنت نحلّك ابني كذا وكذا، لا نحل إلا لمن حازہ وقبضه عن أبيه. (۴)

اثر مذکور میں بھی وجہ استدلال اثر سابق کی طرح ہے، فتدبر وافہم (۵)

(۴) عن معمر قال سألت بن شبرمة عنه فقال:

إذا سمّی فجعل له مائة دينار من ماله فهو جائز وإن سمّی ثلثا أو ربعا لم يجز حتى يقسمه. (۶)

(۵) عن سماك بن الفضل قال:

كتب عمر بن عبدالعزيز أنه لا يجوز من النحل إلا ما عزل وأفرد وأعلم. (۷)

۱۔ إعلاء السنن (۸۴/۱۶)

۲۔ مؤطا الإمام مالك (۱۰۸۹/۴) رقم (۲۷۸۳)، وكذا انظر له: معرفة السنن والآثار للبيهقي (۲۴۲/۱۰) رقم

(۳۸۷۹)، السنن الصغرى (۱۵۸/۲) رقم (۲۳۲۳)، السنن الكبرى (۱۶۹/۶) رقم (۱۲۲۹۸).

قال ابن الملقن في "البدار المنير" (۱۴۳:۷): هذا الأثر صحيح.

۳۔ انظر له: بدائع الصنائع (۱۷۱/۵)، إعلاء السنن (۸۳/۱۶)

۴۔ مصنف عبدالرزاق (۱۰۲/۹) رقم (۱۶۵۰۹)، قال ابن حجر في "الدرية" (۱۸۳:۲): أخرجه عبدالرزاق بإسناد صحيح

۵۔ إعلاء السنن (۸۳/۱۶)

۶۔ مصنف عبدالرزاق (۱۰۸/۹) رقم (۱۶۵۳۱)،

قلت: رجاله ثقات (معمر هو ابن راشد الأزدي وابن شبرمة هو عبدالله بن شبرمة الكوفي).

۷۔ مصنف عبدالرزاق (۱۰۴/۹) رقم (۱۶۵۱۴) قلت: رجاله ثقات (معمر هو ابن راشد الأزدي)

قول مفتي به کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

وان وهب من اثنين واحد لم يصح عند أبي حنيفة وقال ابو يوسف ومحمد - رحمهما الله تعالى - : يصح، وقد اتفقوا على ترجيح دليل الإمام. (١)

② قال قاضي خان:

ولو وهب داره من رجلين لا يجوز في قول أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وكذلك كل ما يقسم وقال صاحبه رحمهما الله تعالى جاز (٢) (فالقول المقدم فيه هو الراجح على ما صرح به الشامي في شرح العقود)

③ قال الحلبي:

وصح هبة اثنين لواحد دارًا لا عكسه - أي لا تصح هبة الواحد للاثنين عند الإمام - خلافا لهما (٣) (فقول الإمام فيه راجح، لكونه مقدما في الذكر، على ما عرفته من قبل).

④ قال الصاغرجي:

ان وهب واحد لاثنين دارًا لم يصح عند أبي حنيفة - رحمه الله - وقال ابو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: ان وهب واحد لاثنين دارًا صح - إلى ان قال - ورجح قول الإمام. (٤)

⑤ كذا في الكتب الآخر (حيث آخر مصنفوها دليل الإمام فيها عن دليل الصحابين وآخرها أجابوا عن دليلهما في تأييد قول الإمام؛ وهذا كله ترجيح لقول الإمام كما لا يخفى) (٥)

⑥ جميع المتون الحنفية على قول أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - (٦) وهذا ترجيح له أيضًا.

١- الترجيح والتصحيح (٢٧٩)

٢- الفتاوى الخانية (٢٦٧/٣)

٣- ملتقى الأبحر - مع مجمع الأنهر - (٤٩٨، ٤٩٧/٣)

٤- الفقه الحنفي وأدلته (٧٨/٣)

٥- تبیین الحقائق (٩٧، ٩٦/٥)، بدائع الصنائع (١٧٣/٥، ١٧٤)؛ أتى المصنف بكلام شاف واف في هذه المسألة في تأييد

قول الإمام، الهداية (٢٨٩/٣)، الاختيار لتعليل المختار (٥٧/٣)، شرح الوقاية (٢٨٢، ٢٨١/٣)، الجوهرية النيرة (٢٠/٢)

٦- المختار للفتوى (٥٦/٣)، كنز الدقائق (٣٥٤)، الوقاية (٢٨١/٣)، مجمع البحرين (٤٦٢)، النقاية (٩٧/٢)، غرر

الأحكام (٢٠/٧)، تنوير الأبصار (٥٨٤/٨)

[۱۳۱] اختلافی مسئلہ

والرُقْبَى باطلة عند أبي حنيفة و محمد - رحمهما الله
تعالی - وقال أبو یوسف - رحمه الله تعالی - جائزة.

مفتی بہ قول:

فتویٰ طرفین کے قول پر ہے۔

ف: بطلان رقبی کے منہوم اور منشا اختلاف کی توضیح کیلئے ملاحظہ ہو:

إعلاء السنن (۱۲۹/۱۶-۱۳۱)، تكملة فتح الملہم (۹۲/۵) اور تنج الافکار (۵۶/۹)

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) روى أن النبي صلى الله عليه وسلم أجاز العمري ورثة الرقبي. (۱)

(۲) عن ابن أبي يحيى عن طاووس قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم:

“لا رقبى ومن أرقب شيئا فهو لورثة المرقب” (۲)

(۳) ”رقبى“ میں چونکہ واہب کی طرف سے موبہوب لہ کیلئے موبہوب کی تملیک ایک امر متروک پر معلق ہوتی ہے جس میں وجود عدم ہر دو کا یکساں احتمال ہوتا ہے اور قاعدہ ہے کہ تملیکات ایسے متروک و احتمالی امور سے تحقق نہیں ہوتیں، اس لئے یہ بہرہ صحیح نہیں ہوگا کیونکہ صحیح بہرہ کیلئے تملیک بھی ایک شرط ہے فلم یوجد، لہذا واہب کی یہ صورت (یعنی رقبی) بھی جائز نہیں ہوگی۔ (۳)

۱۔ نصب الرایۃ (۱۷۲/۴)؛ وقال الزیلعی فیہ عن هذا الحدیث: ”غریب“ وقال العسقلانی فی ”الدراية“ (۱۸۵/۲): ”لم

أجده“ ولكن تعقبهما ابن قطلوبغا فقال: ”رواه الإمام محمد بن الحسن بهذا اللفظ“ انظر له منية الأملی (۶۳)

۲۔ المملونة (۴۹۷/۱۴) فی باب العاریة، قلت: ولم أجده فی الكتب الحدیثیة، فجرى الله تعالی عنی من یدلنی الیہ فیہا کل

الحزاء۔ نعم! ورأیت بعدُ أنه أخرجه النسائی فی سننه (۲۶۹:۶) برقم (۳۷۰۸) عن ابن أبی نجیح عن طاووس لعله عن ابن

عباس قال: ”لا رقبى فمن أرقب شيئا فهو سبیل المیراث“.

۳۔ انظر له: بدائع الصنائع (۱۶۵/۵)، الفقه الإسلامی وأدلته (۳۹۸۵)، المبسوط للسرخسی (۱۸۴/۶)، الدر المنقذی

(۵۰۸/۳)، نتائج الأفكار (۵۶/۹)، اللباب فی شرح الكتاب (۹۷/۲)، الاختیار لتعلیل المختار (۶۱/۳)، حاشیة

الشلبی علی التبیین (۱۰۴/۵)، المعاصر الضروری (۴۵۸)، شرح الوقایة (۲۸۸/۳)، شرح النقایة (۱۰۲/۲)، المغنی

(۳۳۴/۶)، الموسوعة الفقہیة (۶/۲۳)، مختصر اختلاف العلماء للطحاوی (۱۷۴/۳).

قول مفتي بهي تخرج:

١ قال المرتاشي والحصكفي:

جاز العمرى للمعمر له ولورثته بعده لبطلان الشرط لا تجوز الرقبى لأنها تعليق بالخطر.

قال الطحطاوى:

قوله (لا تجوز الرقبى) وهذا قول الإمام ومحمد رحمهما الله تعالى والعلة في عدم الجواز

ما ذكره المصنف.

وقال ابويوسف أنها صحيحة لأنها تمليك في الحال والشرط باطل والأول هو الصحيح. (١)

٢ قال الغنيمي:

والرقبى باطلة عند أبي حنيفة ومحمد وقال ابويوسف: هي جائزة - إلى أن قال - قال

الاسبيجاني: والصحيح قولهما. (٢)

٣ في الهندية:

والرقبى باطلة وهي أن يقول: دارى لك رقبى ومعناه إن متَّ فهي لى وإن متَّ فهي لك كأن

كل واحد منهما يراقب موت الآخر كذا في الاختيار (٣) فاقصر عليه ولم يتعرض للاختلاف فيه فهذا

لكونه مختاراً في الباب وهو ظاهر

٤ قال قاضى خان:

رجل قال لغيره "دارى هذه لك رقبى" وقبضها قال ابوحنيفة - رحمه الله تعالى - هي عارية

(أى حيثية كونها هبة باطلة) وهو قول محمد (رحمه الله) وقال ابويوسف - رحمه الله -: هي هبة

جائزة (٤) (فقولهما فيه راجح لكونه مقدماً حسب ما صرح به الشامي)

٥ قال الحلبي:

والرقبى باطلة فإن قبضها كانت عارية في يده وعند أبي يوسف تصح كالعمرى (٥) (فالقول

١ - حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٤٠٨/٣)

٢ - اللباب في شرح الكتاب (٩٧/٢)

٣ - الفتاوى الهندية (٣٧٤/٤)

٤ - الفتاوى الخانية (٢٦٢/٣)

٥ - ملتنقى الأبحر (٥٠٨/٣)

القول الصواب في مسائل الكتاب

المقدم فيه راجع على ما عرف من صنيعة في المختار وصرح به الشامي

● كذا في الكتب الأخر. ^(١)

● قول الطرفين قول المتن ^(٢) (وهذا اشارة ترجيحه ايضاً)

١ - الفقه الحنفي في ثوبه الجديد (٢/٣٩٨)، كتاب الفقه على المذاهب ^١ ٢٣٥، كشف الغطاء لفتي الشافعي

(١٨٢/٢) جامع الرموز (٢/١٢٢)

٢ . المختار للفتوى (٣/٦٠)، كنز الدقائق (٧/٣٥٧)، الوقاية (٢/١٠١)، تنوير

تنوير الأبصار (٨/٦٠١)

كتاب الوقف

[١٢٢] اختلاف في مسئلة

لا يزول ملك الواقف عن الوقف عند أبي حنيفة إلا أن يحكم به الحاكم أو يعلقه بموته فيقول إذا مات فقد وقفت دارى على كذا وقال أبو يوسف - رحمه الله تعالى - : يزول الملك بمجرد القول وقال محمد - رحمه الله تعالى - : لا يزول الملك حتى يجعل للوقف وليا ويسلمه إليه. (١)

مفتى به قول:

فتوى امام ابو يوسف رحمه الله كقول پر ہے۔ (۲)

قول مفتى به كما متدل:

(١) عن انس بن مالك: لما قدم رسول الله صلى الله عليه وسلم المدينة أمر بالمسجد وقال: "يا

١ - تنبيه هام: إنما ذكر الإمام القدوري شرطاً واحداً لزوال الملك عند محمد والحال أنه لا يزول ملك الواقف عنه

عنده حتى يستوفى أربعة شرائط وهي:

١ - أن يجعل للوقف ولياً أى متولياً ويسلمه إليه (وهذا ما ذكره القدوري)

٢ - وأن يكون مفرزاً.

٣ - وأن لا يشترط لنفسه شيئاً من منافع الوقف

٤ - وأن يكون مؤبداً، بأن يجعل آخره للفقراء

انظر له: الفقه الحنفى وأدلته (٣/١٣٥)، الاختيار لتعليل المختار (٣/٤٧)، الباب في شرح الكتاب

(٢/٩٩)، تحفة الفقهاء للسمرقندى (٣/٣٧٧)

٢ - الملاحظة: قد ورد التصحيح من المشايخ في هذه المسألة للقولين قول أبي يوسف وقول محمد ولكن قول أبي

يوسف فيها مختار ومعمول به لكونه أنفع للوقف وترغيباً للناس فيه فلذا اختير للفتوى في المتن.

بنی النجار! ثامنونی بحائظکم هذا“ قالوا: لا والله لا نطلب ثمنه إلا إلی الله. (۱)

حدیث بالا میں حکم حاکم اور نہ ہی تعلیق بالموت کا کوئی تذکرہ ہے اسی طرح نہ ہی گذشتہ شرائط اربعہ کی کوئی تنقید و پابندی ہے بلکہ اس زمین کی ملکیت صرف واقفین کے کہنے سے ختم ہو کر وقف میں تبدیل ہو گئی ہے جیسا کہ امام بخاری نے اپنی ”صحیح“ میں یہ حدیث ”کتاب الوقف“ میں ذکر کی ہے، اور یہ روایت یہاں مختصر ہے جبکہ صحیح بخاری میں ایک اور جگہ (۲)، اسی طرح صحیح ابن حبان (۳)، مسند أحمد (۴) اور طبقات ابن سعد (۵) کی روایات مفصل ہیں جن میں بنو نجار کے اس قول کے بعد مسجد کی تعمیر کے لئے اس زمین کی تیاری کا بھی ذکر ہے کہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کے فرمان پر پھر اس زمین میں موجود مشرکین کی قبور کو کھود دیا گیا، کھنڈرات اور کھیتی کو برابر کر دیا گیا اور کھجور کے درختوں کو کاٹ کر مسجد کے قبلہ کی جانب ترتیب سے بچھا دیا گیا اور پتھروں کو اٹھا اٹھا کر اس کی تعمیر شروع کر دی گئی۔

الغرض اس تمام تفصیل میں کہیں امور مذکورہ کی تنقید و تذکرہ نہیں ہے فزال ملک تلك الأرض بمجرد قولهم.
(۲) وقف بمنزله اعتاق ہے کہ جیسے اعتاق معتقین کے فقط قول ”اعتقت عبدی“ سے متحقق ہو جاتا ہے ایسے ہی وقف بھی محض قول سے لازم ہو جاتا ہے۔ علت مشترکہ یہ ہے کہ اعتاق کی طرح اس میں بھی اسقاط ملک ہے۔ (۶)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن نجيم:

إذا لزم عندهما فإنه يلزم بمجرد القول عند أبي يوسف بمنزلة الإعتاق بجامع إسقاط الملك وعند محمد لا بد من التسليم إلى المتولى والإفراز والتابيد أما الأول (أى القبض والتسليم) فلأن حق الله تعالى انما يثبت فيه في ضمن التسليم إلى العبد - إلى أن قال - وفي شرح المجمع: أكثر فقهاء الأمصار أخذوا بقول محمد والفتوى عليه وفي ”فتح القدير“: وقول أبي يوسف أوجه عند المحققين وفي المنية: الفتوى على قول أبي يوسف فالحاصل أن الترجيح قد اختلف والأخذ بقول أبي يوسف أحوط وأسهل ولذا قال في المحيط: ومشايخنا أخذوا بقول أبي يوسف ترغيباً للناس في الوقف. (۷)

۱- صحيح البخارى (۱۰۲۰/۳) رقم (۲۶۲۲)؛ باب وقف الأرض للمسجد

۲- صحيح البخارى (۱۶۵/۱) رقم (۴۱۸)؛ باب هل تنبش قبور مشرکی الجاهلیة ۱

۳- (۹۷/۶) رقم (۲۳۲۸)

۴- (۲۱۱/۳) رقم (۱۳۲۳۱)

۵- (۲۴۰/۱)

۶- البناية (۶۰۶/۹)، مجمع الأنهر (۵۷۲/۲)، الجوهرة النيرة (۳۱/۲)، الهداية (۶۱۶/۲)، البحر الرائق (۳۲۸/۵)

۷- البحر الرائق (۳۲۸/۵)

في الهندية:

وإذا كان الملك يزول عندهما يزول بالقول عند أبي يوسف رحمه الله تعالى وهو قول الأئمة الثلاثة وهو قول أكثر أهل العلم وعلى هذا مشايخ بلخ وفي المنية: وعليه الفتوى كذا في فتح القدير؛ وعليه الفتوى كذا في السراج الوهاج^(١)

قال الحصكفي:

(ويزول ملكه بمجرد القول عند أبي يوسف وعند محمد لا ما لم يسلمه إلى ولي) ويقول أبي يوسف يفتى للعرف - وقال بعد أسطر عديدة - وعند أبي يوسف يزول بمجرد القول وعند محمد إذا سلمه إلى متول وقد علم مما مر أن قول أبي يوسف المرجح^(٢).

قال الحدادي:

وقال أبو يوسف يزول بمجرد القول لأنه بمنزلة الإعتاق عنده وعليه الفتوى^(٣).

كذا في الكتب الأخرى^(٤).

[١٣٣] اختلاف في مسئلة

وقف المشاع جائز عند أبي يوسف - رحمه الله -
وقال محمد - رحمه الله تعالى -: لا يجوز.

توضيح الاختلاف:

يه اختلاف صرف اس "مشاع" كے بارے میں ہے جو قابل تقسیم ہو کیونکہ ناقابل تقسیم مشاع (جیسے حمام، کنواں،

١- الفتاویٰ الہندیہ (٣٥١/٢)

٢- الدر المنقوی (٥٧٣، ٥٧٠/٢)

٣- الجوہرۃ النیرۃ (٣١/٢)

٤- مجمع الأنہر (٥٧٢/٢)، فتح القدير (١٩٤/٦)، النہر الفائق (٣١٤/٣، ٣١٥)، "شرح الطائمی علی الکنز" علی هامش "رمز الحقائق" للعینی (٢٧٦/١)، الاختیار لتعلیل المختار (٤٧/٣)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار (٥٣٣/٢)، الفتاویٰ الخانیۃ (٢٨٥/٣)، حیث قدم قول الثانی فیہ، البناۃ (٦٠٦/٩)، الباب فی شرح الكتاب (٩٩/٢)، الفقہ الحنفی وأدلته (١٣٦/٣).

آٹا پیسے والی بچی، کار، بس وغیرہ) کا وقف بالاتفاق جائز ہے، إلا المسجد والمقبرة کہ ان دونوں میں بالاتفاق ناجائز ہے۔ (۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام محمد رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔ (۲)

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) وقف چونکہ صدقہ کے مشابہ ہے (۳) اور صدقہ اس وقت تک جائز نہیں ہوتا جب تک اس پر قبضہ نہ کر لیا جائے، اسی طرح محض وقف کیلئے تسلیم و قبضہ شرط ہے لہذا مشاع کا وقف جائز نہیں کیونکہ شیوع قبض و تسلیم میں نکل ہے۔ (۴) اور جواز صدقہ کیلئے اشتراط قبض کے دلائل ذیل میں درج ہیں:

۱- عن ابن عباس قال: لا تجوز الصدقة حتى تقبض. (۵)

۲- عن معاذ و شریح أنهما كانا لا يجهيزانها (أى الصدقة) إلا مقبوضة. (۶)

۳- عن الشعبي قال: لا تجوز الصدقة الا صدقة مقبوضة. (۷)

(۲) جب کوئی چیز دو آدمیوں میں مشترک ہو تو اس کے ہر جزو پر دونوں شریکوں کی ملکیت ہوتی ہے لہذا جب ان میں سے کوئی ایک شریک اس مشترک فی کے نصف حصے کو وقف کرتا ہے اور باقی نصف پر شریک ثانی کی ملکیت باقی رہتی ہے تو لا محالہ

۱- البحر الرائق (۳۲۹/۵)، الموسوعة الفقهية (۱۷۰/۴۴)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (۵۳۲/۲)، شرح

الوقاية (۴۰۹/۲)، شرح النقاية (۲۱۳/۲)، الجوهرية النيرة (۳۲/۲)

۲- الملاحظة: بعضهم افتوا بقول أبي يوسف فيها فراجع له.

شرح الوقاية (۴۰۹/۲)، مجمع الأنهر (۵۷۴/۲)، الدر المنتقى (۵۷۵/۲)، الفقه الإسلامى للزحلى (۷۶۱/۱)،

تنقيح الفتاوى الحامدية (۲۰۵/۲)

۳- إعلاء السنن (۱۵۷/۱۳)

۴- بدائع الصنائع (۳۲۹/۵)؛ بتسهيل

۵- مصنف ابن أبي شيبة (۲۸۱/۴) رقم (۲۰۱۳۷)

قلت: رجاله ثقات (حفص هو ابن غياث وحجاج هو ابن أرقطة - وهو موثق كما تقدم - وعطاء هو ابن أبي رباح)،

ومع ذلك وهو قول عثمان والزهرى وابن شبرمة وغيرهم كما أخرج عبدالرزاق وابن أبي شيبة في مصنفيهما.

۶- معرفة السنن والآثار (۲۴۵/۱۰) رقم (۳۸۸۲)، كتاب الآثار لأبي يوسف (رقم: ۷۴۹)

۷- مصنف عبدالرزاق (۱۲۲/۹) رقم (۱۶۵۹۲)

قلت: وكذا هو قول إبراهيم النخعي كما في الآثار لأبي يوسف.

یہ بات لازم آئے گی کہ اس فی مشاع پر بیک وقت دو مختلف و متضاد حکم لاگو ہوں مثلاً اس کو مملوک ہونے کی حیثیت ہے دیکھیں تو اس کی بیع صحیح ہے اور بحیثیت موقوف دیکھیں تو عدم صحت بیع کا حکم ہونا چاہئے کیونکہ اب اس کا ہر جز و مملوک بھی ہے اور موقوف بھی۔

ارض اس طرح اس مشترکہ فی کا ہر جز و اس بارے میں صحت و عدم صحت کے ساتھ متصف ہوگا اور اس بناء پر پھر یہ پوری چیز ہی اس امر کے ساتھ متصف ہو جائے گی اور ظاہر ہے کہ یہ ناجائز ہے لہذا ”فی مشاع“ کا وقف بھی ناجائز ہوا ثبت ما نحن فیہ۔ (۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال ابن نجيم:

وصرح في الخلاصة من الإجارة والوقف بأن الفتوى على قول محمد في وقف المشاع وكذا في النزاية والولولة الجية وشرح المجمع لابن الملك وفي التجنيس: وبقوله يفتي. (۲) في الهندية: ●

وقف المشاع المحتمل للقسمة لا يجوز عند محمد - رحمه الله تعالى - وبه أخذ مشايخ بخارى وعليه الفتوى كذا في السراجية. (۳)

● قال ابن العلاء الهندي:

وأما الشيوع فيما يحتمل القسمة هل يمنع صحة الوقف؟ ففيه خلاف، على قول محمد يمنع وفي ”الكبرى“: وبه يفتي. (۴)

● قال قاضي خان:

أرض بين شريكين وقف أحدهما نصيبه مشاعاً جاز في قول أبي يوسف وبه أخذ مشايخ بلخ رحمهم الله تعالى ولا يجوز في قول محمد - رحمه الله تعالى - وبه أخذ مشايخنا وأفتوا به. (۵)

● قال ابن البزاز الكردي:

۱۔ نيل الأوطار (۹۴/۶)

۲۔ البحر الرائق (۳۲۹/۵)

۳۔ الفتاوى الهندية (۳۶۵/۲)

۴۔ الفتاوى التاتارخانية (۴۷۵/۵)

۵۔ الفتاوى الخانية (۳۰۲/۳)

نوع في المشاع (من كتاب الوقف): لا يجوز عند محمد وبه يفتى. (۱)
كذا في الكتب الأخر. (۲)

[۱۲۳] اختلاف في مسئلة

ولا يتم الوقف عند أبي حنيفة و محمد رحمهما
الله تعالى حتى يجعل آخره بجهة لا تنقطع أبدا
وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى: إذا سمى فيه جهة
تنقطع جاز وصار بعدها للفقراء وإن لم يسمهم.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔ (۳)

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) حضور اکرم صلی اللہ علیہ وسلم اور صحابہ کرام رضی اللہ عنہم سے وقف ثابت ہے مگر ان میں سے کسی سے یہ ثابت نہیں کہ انہوں نے وقف کرتے وقت اس شرط (یعنی جہت ابدیہ) کو ذکر کیا ہو اور اس کی تصریح کی ہو۔ (۴) (کیونکہ حضرات طرفین اور امام ابو یوسفؒ میں اختلاف یہی ہے کہ یہ دونوں حضرات اتمام وقف کیلئے وقف میں جہت مؤبدہ کی تصریح کو ضروری سمجھتے ہیں اور امام ثانیؒ کے نزدیک لفظ اس کی تصریح کوئی ضروری امر نہیں ہے بلکہ اگر کچھ مخصوص لوگوں پر وقف کر کے اس کی جہت منقطعہ کو بھی ذکر کر دیا تو کوئی حرج نہیں اور یہ وقف ان لوگوں کے انقراض کے بعد خود بخود فقراء و مساکین کی طرف منتقل ہو

۱۔ الفتاویٰ البزازیة (۶/۲۵۸)

۲۔ حاشیة الطحطاوی علی الدر المختار (۲/۵۳۳)، خلاصة الفتاوی (۴/۴۱۷)، الفتاویٰ الوالوجیة (۳/۱۰۶)، المحيط البرهانی (۵/۶۹۴)، المعاصر علی المختصر (۴۶۰)، شرح المحلة (۴/۵۵۱)، البناية (۹/۶۰۸)، تعلیق الشیخ الملتانی علی البناية (أیضاً)، الفقه الإسلامی للرحلی (۷۶۱۱، ۷۶۱۲)، تنقیح الفتاوی الحامدیة (۲/۲۰۵)، الموسوعة الفقهیة (۴۴/۱۷۲)، الفتاوی السراجیة (۹۱)

۳۔ ومن الفقهاء من افقی بقولهما (أی محمد و أبي حنيفة) فیها، فراجع له:

الكفاية (۶/۴۳)، إعلاء السنن (۱۳/۱۴۷)

۴۔ بدائع الصنائع (۵/۳۲۸)، الموسوعة الفقهیة (۴۴/۱۲۳)

جائے گا)

(۲) قاعدہ ہے کہ:

’الثابت دلالة كالثابت نصاً‘ (۱)

واقف کی نیت و قصد چونکہ یہ ہے کہ یہ وقف انجام کار فقراء کیلئے ہی ہے اگرچہ اس نے ظاہر حال میں (لفظاً) اس کا کوئی ذکر نہیں کیا لہذا اس شرط (یعنی انجام کار جہت مؤبدہ) کا ذکر دلالت ثابت ہوگا اور قاعدہ بالا کی رُو سے یہ شرط گویا ایسے ہو جائے گی کہ واقف نے ابتداءً اس شرط کو ذکر کر دیا تھا۔ (۲)

(۳) وقف سے مقصود تقرب الہی کا حصول ہے اور یہ کئی طرح سے حاصل ہو سکتا ہے کہ کبھی جہت مؤبدہ پر صرف کرنے سے حاصل ہوتا ہے تو کبھی جہت منقطعہ پر، لہذا ہر دو صورت میں یہ وقف درست ہے اور واقف کی ملکیت اس سے زائل ہو کر چونکہ یہ وقف علی سبیل الدوام تقرب کیلئے خاص ہو جاتا ہے اس لیے جہت منقطعہ پر وقف صرف ہو چکنے کے بعد خود بخود فقراء و مساکین کی طرف منتقل ہو جائے گا و هذا هو المقصود من الوقف۔ (۳)

(۴) وقف و صدقہ کا خود لفظ ہی اس جانب مشیر ہے کہ یہ مؤبد ہوں گے کیونکہ ان کے تحقق کے بعد ان سے ملک مالک زائل ہو جاتی ہے لہذا یہ اس کے پاس دوبارہ واپس نہیں آئیں گے بلکہ اپنے مؤبد ہونے کی بناء پر پھر فقراء و مساکین کی طرف خود منتقل ہو جائیں گے اور وہ ان کا مصرف دائمی قرار پائیں گے۔ (۴)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال الحلبي والحصكفي:

واعلم أنه شرط لتمامه ذكر مصرف مؤبد عندهما وعند أبي يوسف يصح بدونه وإذا انقطع صرف إلى الفقراء..... واختلف الترجيح والإفتاء والأخذ بقول أبي يوسف أحوط وأسهل كما في المنع عن البحر وبه يفتي كما في الدرر وصدر الشريعة. (۵)

۱۔ الموسوعة الفقهية (۱۳۳/۴۲)، تبیین الحقائق (۳۸/۲)، مجمع الأنهر (۴۲۰/۱)، أبحاث هيئة كبار العلماء (۳۲/۵) فی ذیل مذهب الحنفیة، محلة البحوث الإسلامية (۲۵۰/۵۶) فی ذکر المسائل الحنفیة

۲۔ بدائع الصنائع (۳۲۸/۵)

۳۔ انظر له: (بتسهيل): الهداية (۶۱۷/۲)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۱۱۷/۶)، البحر الرائق (۳۳۰/۵)، تبیین الحقائق (۳۲۶/۳)، المعتصر علی المختصر (۴۶۱)

۴۔ مستفاد من: اللباب فی شرح الكتاب (۱۰۰/۲)، الجوهره النيرة (۳۳/۲)

۵۔ الدر المتقی (۵۷۵/۲)

- قال الشامي (عند التعرض لمسألة من كتاب الوقف):
ولعل هذا مبني على قول محمد باسقاط التصريح في الوقف بذكر جهة لا تنقطع
وتقدم ترجيح قول أبي يوسف بعدم اشتراط التصريح به (١)
- قال السعدي الجلي:
قال المصنف: (ولأبي يوسف رحمه الله تعالى أن المقصود هو التقرب الخ)
أقول: تاخير دليل أبي يوسف يدل على أن قوله هو المختار. (٢)
- قال التمرتاشي والحصكفي:
ولا يتم الوقف حتى يقبض ويفرز ويجعل آخره لجهة لا تنقطع، هذا بيان شرائطه
الخاصة على قول محمد..... واختلف الترجيح والأخذ بقول الثاني (أي أبي يوسف) أحوط وأسهل وفي
الدرر وصدر الشريعة: وبه يفتى. (٣)
- قال الطائي:
ولا يتم الوقف حتى يقبض ويجعل آخره لجهة لا تنقطع عند محمد وعند أبي يوسف إذا سمي جهة
تنقطع جاز وصار بعدها للفقراء وإن لم يسمهم واختلف الترجيح والأخذ بقول أبي يوسف أحوط وأسهل. (٤)
- في الموسوعة الفقهية:
فذهب الحنفية في الصحيح - وهو قول أبي يوسف - والشافعية والحنابلة إلى أن ذكر التأيد
ليس بشرط فيصح الوقف سواء ذكر التأيد لفظاً أو معنى. (٥)
- كذا في الكتب الآخر (حيث أخر مصنفوها دليل الإمام الثاني فيها عن دليلهما وهذا ترجيح له
أيضاً كما لا يخفى) (٦)

١- رد المختار (٦/٦٣٤)

٢- حاشية السعدي على العناية على هامش "فتح القدير" (٦/١٩٨)

٣- الدر المختار (٦/٥٣٤)

٤- شرح الطائي على الكنز، على هامش الرمز (١/٢٧٦)

٥- (١٢٣/٤٤)

٦- الهداية (٢/٦١٧)، البحر الرائق (٥/٣٣٠)، تبين الحقائق (٣/٣٢٦)

[۱۲۵] اختلافی مسئلہ

لا يجوز وقف ما ينقل ويحول (وهو على الإرسال قول أبي حنيفة^(۱))

(أ) وقال أبو يوسف^(۲) (ومحمد^(۳)): إذا وقف ضيعة ببقرها وأكرتها وهم عبيده جاز

(ب) وقال محمد^(۴) (و أبو يوسف^(۵)): يجوز حبس الكراع والسلاح.

توضیح الاختلاف:

مذکورہ اختلاف اس بارے میں ہے کہ منقولہ اشیاء کا وقف درست ہے یا نہیں؟
امام صاحبؒ کے نزدیک مطلقاً ناجائز ہے، اسی طرح از روئے قیاس اگرچہ صاحبین رحمہما اللہ تعالیٰ کے نزدیک بھی اشیائے منقولہ کا وقف ناجائز ہے مگر مندرجہ ذیل دو صورتوں میں ان کے ہاں جائز ہے:
۱۔ اگر کھیتی والی زمین (جو غیر منقولہ فی ہے) کو اس کے بیلوں اور کاشتکاروں سمیت وقف کر دیا تو یہ مکمل وقف جائز ہے اگرچہ بیل اور کاشتکار اشیائے منقولہ میں سے ہیں۔
۲۔ گھوڑوں اور ہتھیاروں کو وقف کرنا جائز ہے (اگرچہ یہ منقولات میں سے ہیں)

مفتی بہ قول:

فتویٰ صاحبین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے (کہ ان دونوں صورتوں میں وقف جائز ہے)۔

- ۱۔ الهدایۃ (۶۱۸/۲)، البحر الرائق (۳۳۴/۵)، الموسوعة الفقهیة (۱۶۵/۴۴)
- ۲۔ رد المحتار (۵۵۴/۶)، الهدایۃ (۶۱۸/۲)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار (۵۳۸/۲)، الموسوعة الفقهیة (۱۶۵/۴۴)، اللباب فی شرح الكتاب (۱۰۱/۲)، البحر الرائق (۳۳۴/۵)، الدرر شرح الغرر (۱۳۱/۶)، مجمع البحرین (۴۷۰)
- ۳۔ بدائع الصنائع (۳۲۹/۵)، مجمع الأنهر (۵۷۹/۲)، الحوہ النیرۃ (۳۵/۲)، اللباب فی شرح الكتاب (۱۰۱/۲)، تبیین الحقائق (۳۲۷/۳)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر (۵۳۹/۲)، الهدایۃ (۶۱۸/۲)، الفقہ الإسلامی للزحیلی (۷۶۳۵)، الموسوعة الفقهیة (۱۶۵/۴۴)

قول مفتی بہ کا متدل:

(ا)

۱- حدثنا خالد بن أبي بكر قال: رأيت سالم بن عبد الله يبيع العبد من صدقة عمر إذا رأى يبعه خيراً ويشترى غيره. (۱)

۲- حدثنا فروة بن أذينة عن عبد الرحمن بن أبان بن عثمان، وكان يلي صدقة عثمان بن عفان فبيع من رقيق صدقة عثمان من لا خير فيه ويتنازع بها ورأيت غلاماً من الصدقة جنى على رجل فدفعه بالجناية لأن قيمته كانت أقل من الجناية. (۲)

قال الشيخ العثماني (في ذيل الأثر الأول منهما):

”قوله: حدثنا خالد بن أبي بكر الخ، قلت: وفي هذا الأثر وما بعده دلالة على وقف العبد تبعاً للأرض وهو ظاهر.“ (۳)

الغرض مندرجہ بالا روایات اور ان سے علامہ عثمانی رحمہ اللہ کے استدلالی مذکور سے معلوم ہوا کہ اشیاء منقولہ کا تبعاً وقف درست ہے۔

لہذا انہی آثار کے تناظر میں ہم عرض کرتے ہیں کہ زیر بحث مسئلہ میں ”بقرواکرة“ چونکہ زمین سے شئی مقصود (غله) کی تحصیل میں زمین کے (ساتھ لازم اور اس کے) تابع ہیں اس لیے تبعاً للأرض ان کا وقف بھی درست ہوگا۔ (۴)

(ب):

از روئے قیاس کراغ و سلاح کا وقف (از قبیل منقولات ہونے کی بناء پر) ناجائز ہے مگر مندرجہ ذیل احادیث و آثار میں ان کے جواز وقف پر ورود نص کی بدولت اسے جائز قرار دیا گیا ہے اور قیاس کو ترک کیا گیا ہے۔

واضح رہے کہ فقہائے احناف کا یہ طرہ امتیاز ہے کہ وہ نص کے مقابلے میں قیاس کو چھوڑ دیتے ہیں کما وقع فی المسألة غیر مرة اس کے باوجود ان کو ”اہل الرائے“ کا الزام دیا جاتا ہے و اسفاه و باللعجب۔

(۱) عن أبي هريرة رضي الله عنه قال:

۱- إعلاء السنن (۱/۱۶۲)، نقلاً عن كتاب الأوقاف للحصاف (ص: ۸) بسند حسن

۲- أيضاً (۱/۱۶۳)، نقلاً عنه (ص: ۹)

۳- إعلاء السنن (۱/۱۶۲)

۴- تبیین الحقائق (۳/۳۲۷)، المجموعۃ (۲/۳۵)، الہدایۃ (۲/۶۱۸)، البنایۃ (۹/۶۱۴)، البحر الرائق (۵/۳۳۴)

أمر رسول الله صلى الله عليه وسلم بالصدقة فقبل منع ابن جميل و خالد بن الوليد و عباس بن عبدالمطلب فقال النبي صلى الله عليه وسلم:

”ما ينقم ابن جميل إلا أنه كان فقيراً فأغناه الله ورسوله وأما خالد فإنكم تظلمون خالداً قد احتبس أدراعه وأعتده في سبيل الله اهـ“ (١)

وفي رواية (٢): ”وأعتاده“ مكان ”وأعتده“ والمعنى واحد. (٣)

حديث باللائم ”أدراعه“ سے تہیہ اور ”اعتدہ / اعتادہ“ سے گھوڑوں کا جواز وقف معلوم ہوا جیسا کہ شرح حدیث اور اصحاب المعجم الحدیث نے ”اعتد / اعتاد“ سے مراد گھوڑے لیے ہیں، علی ما یلیک:

(١) قال العینی:

في رواية: ”احتبس أدراعه وأعتده“، وقال الشيخ زكي الدين: وأعتده - بالتاء ثالث الحروف - جمع ”عَتَدَ“ بفتح العين وفتح التاء، وهو: الفرس الصلب، وقيل: المعد للركوب، وقيل: السريع الوثب وصححه بعضهم ورجحه وقال: يعني خيله ويكون فيه دليل على جواز تحبیس الخيل. (٣)

(ب) قال ابن حجر العسقلاني:

قوله ”اعتده“: جمع عتيد وهو الفرس الصلب المعد للركوب. (٥)

(ج) قال ابن بطال:

قوله صلى الله عليه وسلم: (إنكم تظلمون خالداً، انه قد حبس أدراعه وأعتده في سبيل الله) و ”أعتده“ هي خيله، فاخبر انه حبس خيله وسلاحه في سبيل الله. (٦)

(د) كذا قال غيرهم. (٤)

١- صحيح البخارى (٥٣٤/٢) رقم (١٣٩٩)، سنن أبي داود (٣٢/٢) رقم (١٦٢٥)، سنن النسائي (٣٣/٥) رقم (٢٤٦٤)

٢- صحيح مسلم (٦٧٦/٢) رقم (٩٨٣)، صحيح ابن حبان (٦٧/٨) رقم (٣٢٧٣)، سنن الدارقطني (٢٦٠/٥) رقم (٢٠٣٠)، السنن الكبرى للبيهقي (١٦٣/٦) رقم (١٢٢٦٤)، معرفة السنن والآثار (٤٢٧/٦) رقم (٢٤٤٠)

٣- المفهم لما أشكل من تلخيص كتاب مسلم (١٣٣/٨)

٤- شرح أبي داود للعيني (٣٥٢/٦)

٥- فتح الباري للعسقلاني (١٥٣/١)

٦- شرح صحيح البخارى لابن بطال (١٩٨/٨)

٧- قال الحميدى في ”تفسير غريب ما في الصحيحين البخارى ومسلم“ (١٦٥/١)، قال القرطبي في

”المفهم“ (١٣٣/٨)، قال القاضى عياض في ”مشارك الانوار على صحاح الآثار“ (٦٤/٢)

(۲) عن ابن عمر رضی اللہ عنہما:

أن عمر رضی اللہ عنہ حمل علی فرس له فی سبیل اللہ أعطاه رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم لیحمل علیہا رجلا فأخبر عمر أنه قد وقفها بیعہا فسأل رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم أن یتاعها فقال صلی اللہ علیہ وسلم:

”لا تبتعها ولا ترجع فی صدقتک“۔ (۱)

اس روایت میں گھوڑے کے وقف کی صراحت ہے، کما هو ظاهر

(۳) عن عبد اللہ بن عامر عن الزبیر بن العوام أنه حمل علی فرس یقال له غمر أو غمرة فرأى مہرا أو مہرة من أفلانہا یباع ینسب إلی فرسه فنہی عنہا۔ (۲)
اثر مذکور بھی وقف فرس پر دال ہے۔

(۴) عن أبی وائل قال: لما حضرت خالد بن الولید (رضی اللہ عنہ) الوفاة قال:

لقد طلبت القتل فلم یقدر لی إلا أن أموت علی فراشی وما من عمل أرجی من ”لا إله إلا اللہ“ وأنا متروس بها ثم قال: إذا أنا مت فانظروا سلاحی وفروسی فاجعلوه عدة فی سبیل اللہ۔ (۳)
مذکورہ بالا اثر سلاح اور فرس کے وقف پر نص صریح ہے۔

قول مفتی بہ کی تخریج:

(۱)

فی الہندیۃ:

وکذا یجوز وقف کل ما کان تبعاً له من المنقول کما لو وقف أرضاً مع العبد والثیران والآلات للحرث۔ (۴)

۱۔ صحیح البخاری (۱۰۲۰/۳) رقم (۲۶۲۳)، وکذا انظر له: مسند أحمد (۵۵/۲) رقم (۵۱۷۷)، السیر لأبی إسحق الفزاری (۱۳۳/۱) رقم (۸۵)، المتقی لابن الجارود (۹۹/۱) رقم (۳۶۲)، الاحادیث المختارة (۱۲۹/۱) رقم (۲۱۸)
۲۔ سنن ابن ماجہ (۸۰۰/۲) رقم (۲۳۹۳)، المعجم الکبیر (۱۶۴/۱۲) رقم (۱۲۸۰۶)، شرح مشکل الآثار للطحاوی (۲۱/۱۳)

قال البوصیری فی ”مصباح الزجاجة“ (۳۶:۲): هذا إسناد صحیح

۳۔ المعجم الکبیر للطبرانی (۱۰۶/۴) رقم (۳۸۱۲)، نصب الرأیۃ (۴۸۱/۳)، البدایة والنهاية (۱۱۶/۷)،

قال الہیثمی فی ”المجمع“ (۳۳۱:۹): إسناده حسن

۴۔ الفتاوی الہندیۃ (۳۶۰/۲)

- قال ابن الهمام (بعد بسط الكلام في المسألة):
والحاصل أن وقف المنقول تبعاً للعقار يجوز وأما وقفه مقصوداً، إن كان كراعا أو سلاحاً جاز. (١)
- قال ابن البرزاز الكردي:
نوع في وقف المنقول: وقفه تبعاً للعقار جائز إجماعاً (وكذا صاحب الخلاصة نقل فيه الإجماع (٢) بأن وقف أرضه مع العبيد والثيران الذين يعملون فيها ووقفه مقصوداً إن كان كراعا أو سلاحاً يجوز والكراع جنس الخيل. (٣)
- قال السمرقندي:
فأما في المنقول هل يجوز وقفه؟ إن كان تبعاً للعقار كالثيران وآلات الحرثة والعبيد فإنه يجوز ويجعل وقفاً. (٤)
- قولهما استحسان (٥) (والفتوى يكون على الاستحسان - لأنه وجه من وجوه الترجيح - إلا في مسائل معدودة وهي ليست منها -)
- (٦)

- في الهندية:
وأما وقف المنقول مقصوداً فإن كان كراعا أو سلاحاً يجوز. (٧)
- قال الحلبي:
وأبو يوسف معه (أي محمد) في وقف السلاح والكراع والإبل (لأن النص ورد في الإبل أيضاً) (٨)

- ١ - "فتح القدير" (٢٠٢/٦)
- ٢ - خلاصة الفتاوى (٤١٧/٤)
- ٣ - الفتاوى البزازية (٢٥٩/٦)
- ٤ - تحفة الفقهاء (٣٧٨/٣)
- ٥ - الدر المختار (٥٥٤/٦)، تبين الحقائق (٣٢٧/٣)، مجمع الزهري (٥٨١/٢)، رمز الحقائق (٢٧٦/١)
- ٦ - الفتاوى الهندية (٣٦١/٢)
- ٧ - كما في سنن أبي داود (١٥٢/٢): عن ابن عباس قال أراد رسول الله صلى الله عليه وسلم الحج، فقالت امرأة: أحجني مع رسول الله صلى الله عليه وسلم على جملتك فقال: ما عندي ما أحجك عليه، قالت: أحجني على جملتك فلان؟ قال: ذاك حبيس في سبيل الله عز وجل فأتى رسول الله صلى الله عليه وسلم فقال: إن امرأتى تقرأ عليك السلام ورحمة الله وإنها سألتني الحج معك، قالت: أحجني مع رسول الله صلى الله عليه وسلم. فقالت ما عندي ما أحجك عليه. فقالت: أحجني على جملتك فلان، فقلت: ذاك حبيس في سبيل الله. فقال صلى الله عليه وسلم: "أما أنت لو أحججتها عليه كان في سبيل الله" ٥١ وكذا رواه ابن خزيمة بأكثر تفصيل منه في صحيحه (٣٦١/٤)

في سبيل الله وبه يفتى. (١)

٢ قال ملا خسرو:

يجوز اتفاقاً (أى بين أبى يوسف ومحمد) في السلاح والكراع وبه يفتى. (٢)

٣ قال ابن العلاء الهندي:

يجب أن يعلم أن وقف المنقول تبعاً للعقار جائز وأما وقفه مقصوداً إن كان كراعا أو سلاحاً يجوز. (٣)

٤ كذا في الكتب الأخر. (٤)

٥ قولهما استحسان فيه أيضاً (٥) (فالفتوى على الاستحسان إلا في مواضع معدودة وهذا ليس منها).

[١٢٦] مسئلة

وإذا صَحَّ الوقف لم يجز بيعه ولا تملكه إلا أن
يكون مشاعاً عند أبى يوسف - رحمه الله تعالى -
فيطلب الشريك القسمة فتصح مقاسمته.

توضيح القام:

امام ابو يوسف رحمہ اللہ کے نزدیک یہ ہے کہ شی مشاع کا وقف جب صحیح و تمام ہو جائے تو اس مشترک چیز کا شریک آخر (جس نے اپنا حصہ وقف نہیں کیا) اگر اس بات کا مطالبہ کرے کہ اس کا حصہ تقسیم کر کے اسے دے دیا جائے تو اس وقف شدہ "شی مشاع" کی تقسیم درست ہے۔

بیان المرام:

واضح رہے کہ قول راجح (وہو المعمول بہ والمختار للفتویٰ عندنا) کے موافق شی مشاع کا وقف ہی سرے

١۔ ملتقى الأبحر (٥٧٩/٢)

٢۔ الدرر شرح الغرر (١٣١/٦)

٣۔ التاتارخانية (٤٨٣/٥)

٤۔ البرازية (٢٥٩/٦)، رمز الحقائق (٢٧٧/١)، "فتح القدير" (٢٠٢/٦)، خلاصة الفتاوى (٤١٧/٤)

٥۔ البحر الرائق (٣٣٧/٥)، الجوهرة النيرة (٣٥/٢)

سے جائز نہیں ہے لہذا اس کی تقسیم کا سوال ہی نہیں پیدا ہوتا۔

الغرض اس مسئلہ کا مدار وقف مشاع کے جواز و عدم جواز پر ہے کہ امام ثانی رحمہ اللہ کے نزدیک یہ جائز اور امام محمدؒ کے ہاں ناجائز ہے اور فتویٰ اس میں امام محمدؒ کے قول پر ہے کما تقدم قبله في هذا الباب ان شئت التفصيل و بيان الدليل، فراجعہ قبل هذه المسألة بقليل، أيها الطالب النبيل! وهذا الكلام العقيل من العبد الكليل عفا عنه الرب الحليل.

[۱۲۷] اختلافی مسئلہ

إذا جعل الواقف غلة الوقف لنفسه أو جعل الولاية اليه جاز
عند أبي يوسف (رحمه الله) وقال محمد (رحمه الله): لا يجوز

توضیح المسألة:

یہ مسئلہ دراصل دو اجزاء کا مجموعہ ہے۔

۱۔ شرط الواقف انتفاعه من وقفه:

اگر واقف نے بوقت وقف یہ شرط لگائی کہ میں خود اس وقف (کے کل یا بعض) سے منتفع ہوں گا تو اس کا اپنی ذات پر اس طرح وقف کرنا جائز ہے چنانچہ واقف کی زندگی میں اس پر وقف رہے گا اور مرنے کے بعد فقراء و مساکین کی طرف منتقل ہو جائے گا۔ (۱)

۲۔ شرط الواقف الولاية لنفسه:

اسی طرح واقف کا خود اپنے لیے اس وقف کے متولی بننے کی شرط لگانا بھی درست ہے کہ وقف کرنے کے بعد کسی دوسرے شخص کی بجائے یہ خود ہی اس وقف کا نگران اور متولی ہو سکتا ہے۔

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابو یوسف رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتي بہ کا متدل:

۱۔ شرط الواقف انتفاعه من وقفه:

(۱) عن ابن طاووس عن أبيه قال ألم تر أن حجر المدنيين أخبرني أن في صدقة رسول الله صلى الله عليه وسلم يأكله أهله بالمعروف غير المنكر. (۱)

یہاں صدقہ سے مراد ”صدقہ موقوفہ“ ہے جیسا کہ محدث ابن ابی شیبہ رحمہ اللہ نے اس روایت کو اپنی مصنف میں وقف کے باب میں ذکر کیا ہے اور یہ امام ابو یوسف رحمہ اللہ تعالیٰ کے مذہب کی دلیل ہے۔ (۲) چنانچہ علامہ عثمانی رحمہ اللہ نے اس روایت کو ”باب للواقف أن يشترط لنفسه أو لأهله أن يأكلوا من الوقف أو ينتفعوا به فيكون لهم قدر ما يشترط“ کے تحت ذکر کرنے کے بعد کہا ہے: قلت: ذهب إلى جواز ذلك أبو يوسف (۳)

(۲) صاحب ہدایہ نے امام ابو یوسف رحمہ اللہ تعالیٰ کے متدل میں کہا ہے:

”روی أن النبي عليه السلام كان يأكل من صدقته“ (۴)

۱۔ مصنف، ابن ابی شیبہ (۴/۳۵۰) رقم (۲۰۹۳۹)، کنز العمال (۶/۹۱۵) رقم (۱۷۰۹۴)، المغنی - من روایۃ الإمام احمد بسندہ - (۶/۲۱۵)۔

۲۔ انظر لوجه الاستدلال من هذه الرواية، الرواية الآتية بعدها برقم: ۲، مع وجه الاستدلال منها.

۳۔ إعلاء السنن (۱۳/۱۳۹)

۴۔ قال الزيلعي فيه في نصب الرأية (۳/۴۸۲): غريب

وقال ابن حجر في الدراية (۲/۱۴۶): لم أجده

وجزى الله عز وجل عنى خاصة وعن جميع الطلبة الحنفية عامة قدوة العلماء الحنفيين العلامة المحدث السناقد في المتأخرين - أعنى به سماحة الشيخ ظفر احمد العثماني التهانوي رحمه الله تعالى رحمة واسعة ومتع بفيوضه الدائمة وعلومه الداعمة جميع النفوس الهائمة . خير الجزاء وأحسنه حيث قال عن هذه الرواية - في مصنفه الجليل الهادي إلى الدليل، وهو يعرف ب ”إعلاء السنن“ واشتهر بوصفه الحميل - : ”قد وجدته، ولله الحمد“؛ فأنقل نصه ههنا بالتفصيل تباركاً به وتوضيحاً للدليل، وهاك:

دليل ما ذكره صاحب ”الهداية“ أن النبي صلى الله عليه وسلم كان يأكل من صدقته

قلت (القائل هو الشيخ العثماني^(۵)): قد وجدته - ولله الحمد - عند الخصاص من طريق الواقدي حدثني

محمد بن بشر بن حميد عن أبيه قال: سمعت عمر بن عبد العزيز يقول في خلافته بخناصرة (بلد بالشام): سمعت بالمدينة والناس يومئذ بها كثير من مشيخه من المهاجرين والأنصار أن حواظ رسول الله صلى الله عليه وسلم =

وجه استدلال:

اس سے مراد ”صدقہ موقوفہ“ ہے نہ کہ زکوٰۃ، کیونکہ آپ صلی اللہ علیہ وسلم کے پاس اتنا مال جمع ہی نہیں ہوتا تھا کہ جس میں زکوٰۃ واجب ہو چہ جائیکہ آپ کیلئے ویسے مطلقاً مال زکوٰۃ کھانا جائز ہی نہیں تھا (خواہ آپ کے اپنے مال کی زکوٰۃ ہو یا کسی اور کے مال کی)، لہذا جب آپ نے اس مال موقوف میں سے کھایا ہے تو لامحالہ پہلے اس (وقف میں سے کھانے) کی شرط لگائی ہوگی پھر اس کو استعمال فرمایا ہوگا کیونکہ بلا شرط وقف میں سے کھانا بالاجماع ناجائز اور حرام ہے لہذا اس روایت سے صحیح شرط کا ثبوت بھی ہو گیا۔^(۱)

(۳) عن نافع عن ابن عمر رضی اللہ عنہما أن عمر اشترط في وقفه أن يأكل من وليه ويؤكل صديقه غير متمول مالا. (۲)

(۴) عن عائشة رضی اللہ عنہا عن رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم قال:

== السبعة التي وقف من أموال مخيريق، وقال: إن أصبت فأموال لمحمد صلى الله عليه وسلم يضعها حيث أراه الله وقتل يوم أحد، فقال رسول الله صلى الله عليه وسلم: مخيريق خير يهود، ثم دعانا بتمر منها، فأتي بتمر في طبق فقال: كتب إلى أبي بكر بن حزم يخبرني أن هذا التمر من الغدق الذي كان على عهد رسول الله صلى الله عليه وسلم وكان رسول الله صلى الله عليه وسلم يأكل منه، فقلت: يا أمير المؤمنين! فاقسمه بيننا، فقسمه، فأصاب كل واحد منا تسع تمرات، قال: عمر بن عبدالعزيز: قد دخلتها إذ كنت واليا بالمدينة وأكلت من هذه النخلة، ولم أر مثلاً من التمر أطيب ولا أعذب ۱ (ص ۱ و ۲)

وفيه أيضاً قال: حدثني صالح بن جعفر عن المسور بن رفاع عن ابن كعب قال أول صدقة كانت في الإسلام وقف رسول الله صلى الله عليه وسلم أمواله، فقلت لابن كعب: فإن الناس يقولون: صدقة عمر بن الخطاب أول، فقال: قتل مخيريق بأحد على رأس اثنين وثلاثين شهراً من مهاجر رسول الله صلى الله عليه وسلم وأوصى إن أصبت فأموالي لرسول الله صلى الله عليه وسلم فقبضها رسول الله صلى الله عليه وسلم وتصدق بها وهذا قبل ما تصدق به عمر وإنما تصدق عمر بتمغ حين رجع رسول الله صلى الله عليه وسلم من خير سنة سبع من الهجرة ۱ (ص ۴)

قلت: ثبت بمجموع الأثرين ما ذكره صاحب ”الهداية“ من أن النبي صلى الله عليه وسلم كان يأكل من صدقته؛ لأنه وقف الحوائط السبعة في حياته مرجعه من غزوة أحد، وكان يأكل من تمرها وهي موقوفة (۱۴۱۰/۱۳)۔

۱۔ مستفاد مما يلي: إعلاء السنن (۱۳۹/۱۳)، الهداية (۶۲۰/۲)، البناية (۶۳۰/۹)

۲۔ صحيح البخاري (۱۰۲۱/۳) رقم (۲۶۲۵)

”المسلمون عند شروطهم ما وافق الحق“ (۱) وفي رواية (۲): ”فيما أحل“ وفي رواية (۳):
”الاشروطا حرم حلالا أو أحل حراما“؛ وفي الأخرى (۴): ”ما لم يعص الله“ مكان ”ما وافق الحق“
(والمعنى في كل منها متحد).

یہ حدیث بھی زیر بحث مسئلہ کی مؤید ہے کیونکہ اس مسئلہ میں کوئی ناحق شرط نہیں لگائی گئی۔

۲۔ شرط الواقف الولاية لنفسه:

(۱) قال الشافعي: أخبرني غير واحد من آل عمر وآل علي: أن عمر ولي صدقته حتى مات وجعلها بعده إلى حفصة وأن عليا ولي صدقته حتى مات وولي بعده حسن بن علي وأن فاطمة بنت رسول الله صلى الله عليه وسلم وليت صدقتها حتى ماتت وبلغني عن غير واحد من الأنصار أنه ولي صدقته حتى مات. (۵)
مندرج بالا اثر سے بالکل واضح ہے کہ متعدد صحابہ کرام رضی اللہ عنہم نے اپنے وقف کی ولایت وگرائی خود کی ہے لہذا واقف خود اپنے وقف کا متولی ہو سکتا ہے اور اس کی شرط بھی لہذا لگا سکتا ہے۔

(۲) قال الشافعي: أخبرنا بذلك أهل العلم من ولد علي وفاطمة وعمر رضي الله عنهم ومواليهم ولقد حفظنا الصدقات عن عدد كبير من المهاجرين والأنصار لقد حكى لي عدد من أولادهم وأهليهم انهم لم يزلوا يلون صدقاتهم حتى ماتوا، ينقل ذلك العامة منهم عن العامة لا يختلفون فيه وإن أكثر ما عندنا بالمدينة ومكة من الصدقات لكما وصفت، لم يزل يتصدق بها المسلمون من السلف يلونها حتى ماتوا وإن نقل الحديث فيه كالتكلف. (۶)

(۳) حدثنا الواقدي قال: قال لي أبو يوسف: ما عندك في وقف عمر بن الخطاب (رضي الله عنه) فقلت: أخبرنا أبو بكر بن عبد الله عن عاصم بن عبيد الله عن عبد الله بن عامر بن ربيعة قال: شهدت كتاب عمر حين وقف وقفه أنه في يده فإذا توفي فهو إلى حفصة بنت عمر، فلم يزل عمر يلي وقفه إلى أن

۱۔ المستدرک للحاکم (۵۷/۲) رقم (۲۳۱۰)، تقدم تخريجه

۲۔ المعجم الكبير للطبراني (۲۷۵/۴) رقم (۴۴۰۵)

۳۔ سنن الدار قطنی (۱۷۸/۷) رقم (۲۹۳۱)

۴۔ مصنف ابن أبي شيبة (۴۵۰/۴) رقم (۲۲۰۲۴)

۵۔ السنن الكبرى للبيهقي (۱۶۱/۶) رقم (۱۲۲۴۹)، الأم للشافعي (۵۹:۴)

في ”الإعلاء“ (۱۳: ۱۵۰): ذكره الإمام الشافعي في ”الأم“ له هكذا معلقا، وتعليق مثله حجة، كما ذكرناه في المقدمة.

۶۔ معرفة السنن والآثار (۲۳۶/۱۰)، كتاب الأم للشافعي (۵۳/۴)

توفى فلقد رأيت أنه هو بنفسه يقسم ثمرة ثمن في السنة التي توفى فيها ثم صار إلى حفصة، فقال أبو يوسف: هذا الذي أخذنا به إذا اشترط الذي وقف الوقف أنه في يده في حياته ثم إذا توفى فهو إلى فلان بن فلان فهو جائز. (١)

قول مفتي بكي تخرج:

١ قال التمر تاشي والحصكفي:

وجاز جعل غلة الوقف أو الولاية لنفسه عند الثاني وعليه الفتوى. (٢)

٢ قال ابن نجيم:

قوله (وإن جعل الواقف غلة الوقف لنفسه أو جعل الولاية إليه صح) أي لو شرط عند الإيقاف ذلك اعتبر شرطه، أما الأول فهو جائز عند أبي يوسف ولا يجوز على قياس قول محمد من اشتراط التسليم إلى المتولى عنده - إلى أن قال - قال الصبر الشهيد: والفتوى على قول أبي يوسف ونحن أيضا نفتي بقوله ترغيبا للناس في الوقف واختاره مشايخ بلخ وكذا ظاهر الهداية حيث آخر وجهه ولم يدفعه..... وفي الحاوي القدسي: المختار للفتوى قول أبي يوسف ترغيبا للناس في الوقف وتكثيرا للخير.

- وقال بعد صفحات -: وأما الثانية أعني اشتراط الولاية للواقف فالمذكور قول أبي يوسف

وهو قول هلال وهو ظاهر المذهب. (٣)

٣ قال ابن الهمام (بعد بسط الكلام في هذه المسألة):

فقد ترجح قول أبي يوسف، قال الصبر الشهيد: والفتوى على قول أبي يوسف ونحن أيضا نفتي

بقوله ترغيبا للناس في الوقف واختاره مشايخ بلخ وكذا ظاهر الهداية حيث آخر وجهه ولم يدفعه. (٤)

٤ قال داماد أفندي:

١- قال شيخنا في "الإعلاء" (١٣: ١٥١):

وهذا فعل عمر - رضي الله عنه - كما ترى، رواه الحضايف في "الأوقاف" له (ص: ٨) واحتجاج المجتهد بحديث نصحيح له كما مر غير مرة، وأبو بكر بن عبد الله هو ابن أبي سبرة متهم بالوضع وقال مصعب الزبيري: كان عالما - كما في التقريب.

٢- الدر المختار (٦/ ٥٨٨، ٥٨٩)

٣- البحر الرائق (٥/ ٣٦٨، ٣٦٩، ٣٧٧)

٤- "فتح القدير" (٦/ ٢١١)

وصح جعل غلة الوقف أو بعضها أو الولاية لنفسه أى صح للواقف أن يشترط انتفاعه من وقفه وتوليته لنفسه عند أبي يوسف لأن شرط الواقف معتبر فيراعى كالتص وعليه الفتوى ترغيباً للناس في الوقف كما في أكثر المعبرات. ^(١)

٥ قال الزحيلي:

ويصح على المفتي به وهو قول أبي يوسف وغيره من أئمة الحنفية الوقف على نفس الواقف أو على أن الولاية له. ^(٢)

٦ كذا في الكتب الأخرى. ^(٣)

[١٢٨] اختلافي مسئلة

إذا بنى مسجداً لم يزل ملكه عنه حتى يفرزه عن ملكه بطريقه ويأذن للناس بالصلوة فيه فإذا صلى فيه واحد زال ملكه عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى (و محمد رحمه الله ^(١)) وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى: يزول ملكه عنه بقوله "جعلت مسجداً".

مفتي به قول:

فتوى إمام أبو يوسف رحمه الله تعالى كقول پر ہے۔

١- مجمع الأنهر (٥٧٤/٢)

٢- الفقه الإسلامي وأدلته (٧٦٤٠)

٣- الفتاوى الهندية (٣٥٢/٢ و ٣٩٧، ٣٩٨)، الفتاوى التاترخانية (٤٩١/٥)، فتاوى قاضى خان (٣١٨/٣)، النهر الفائق (٣٢٥/٣)، البناية (٦٢٨/٩)، غرر الأحكام (١٢٦/٦)، رمز الحقائق (٢٧٧/١)، شرح الطائى على الكنز (٢٧٨، ٢٧٧/١)، العناية (٢٠٩/٦)، الكفاية (٤٥/٦)، حاشية الشلبى على التبيين (٣٢٨/٣)، إعلاء السنن (١٣٩/١٣)، خزانة الفقه (٢١١)، اللباب في شرح الكتاب (١٠٣/٢)، الفقه الحنفى وأدلته (١٤٢/٣)، الفقه الحنفى في ثوبه الجديد (٣٦٨/٢)، الموسوعة الفقهية (١٤٤/١٤)، الإيضاح في شرح الأصلح (٩٧/٢)، الفتاوى الولوالجية (١٠٣/٣)

٤- الاختيار لتعليل المختار (٥٠/٣)، مجمع الأنهر (٥٩٣/٢)، تبيين الحقائق (٣٢٩/٣)، الدر المختار (٥٤٧/٦)، رمز الحقائق (٢٧٨/١)، بدائع الصنائع (٣٢٦/٥)

قول مفتی بہ کا متدل:

وقف میں چونکہ ملک عبد ساقط ہو جاتی ہے لہذا حق عبد کے سقوط سے ہی یہ خالص اللہ تعالیٰ کیلئے ہو کر رہ جاتا ہے یعنی بالفاظ دیگر یہ ”اعتاق“ کے مثل ہے کہ جیسے اعتاق، معتق کے محض قول مثلاً ”اعتقت فلاناً“ سے تحقق ہو جاتا ہے اور معتق کی ملک اس غلام سے زائل ہو جاتی ہے اسی طرح یہاں بھی محض قول ”جعلت مسجداً“ سے ملک واقف زائل ہو جائے گی۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

ویزول ملکہ عن المسجد والمصلی بالفعل ویقولہ جعلتہ مسجداً عند الثانی^۲ (ای ابی یوسف^۳) و شرط محمد^۴ والإمام الصلاة فیہ بجماعة.

قال الطحطاوی:

قولہ (ویقولہ): الواو بمعنی أو فیکفی عنده أحدهما قال فی الملتقی وشرحه: وعن ابی یوسف^۵ یزول بمجرد القول مطلقاً؛ وقدم فی التنویر والدرر والوقایة غیرها قول ابی یوسف^۶ وعلمت أرجحیتہ فی الوقف والقضاء.^(۲)

② قال الحصکفی:

أما لو تمت المسجدیة ثم اراد البناء الخ

قال الشامی:

قولہ (أما لو تمت المسجدیة) ای ”بالقول“ علی المفتی بہ أو ”بالصلاة فیہ“ علی قولہما.^(۳)

③ قال ابن الهمام:

قولہ (وإذا بنی مسجداً لم یزل ملکہ عنه حتی یفرزه بطریقه عن ملکہ ویأذن للناس فی الصلاة فیہ اء)۔ وقال فی الآخر من شرح هذا الکلام لما کان فی بیان المرام، بعد أن فرغ من دلائل محمد^۷ والإمام^۸:-

وأبو یوسف^۹ مر علی أصله من زوال الملک بمجرد القول أذن فی الصلاة أو لم یأذن ویصیر مسجداً بلا حکم لأنه إسقاط کالاعتاق، وبه قالت الأئمة الثلاثة وینبغی أن یكون قول ابی یوسف^{۱۰} إن کلاً

۱۔ مستفاد مما یلی: البحر الرائق (۵/۴۱۶)، الہدایة شرح البدایة (۲/۶۲۲)

۲۔ حاشیة الطحطاوی علی الدر المختار (۲/۵۳۶)

۳۔ حاشیة ابن عابدین علی الدر المختار (۶/۵۴۹)، وکنذا فی حاشیة الطحطاوی علی الدر المختار (۲/۵۳۷)

من مجرد القول والإذن كما قالوا موجب لزوال الملك وصيرورته مسجدا لما ذكرنا من العرف. (۱)
 قال الزيلعي:

قال رحمه الله (ومن بنى مسجدا لم يزل ملكه عنه حتى يفرزه عن ملكه بطريقه ويأذن بالصلاة فيه وإذا صلى فيه واحد زال ملكه) وهذا عند أبي حنيفة ومحمد - وبعد أن فرغ من بيان أدلتهم قال - قال أبو يوسف: يزول ملكه بقوله "جعلته مسجدا" لأن التسليم عنده ليس بشرط لأنه إسقاط لملك العبد فيصير خالصا لله تعالى بسقوط حق العبد وصار كالإعتاق (۲) (فتأخيره دليل الإمام الثاني ترجيح لقوله على ما قال الشامي في شرح العقود)

كذا في الكتب الآخر (حيث آخر مصنفوها دليل أبي يوسف فيها فهذا ترجيح له ضمنا على ما عرف من صنيعهم في الراجع عندهم حسب تصريح الشامي به) (۳)

[۱۲۹] اختلاف في مسئلة

ومن بنى سقاية للمسلمين أو خانا يسكنه بنو السبيل أو رباطا أو جعل أرضه مقبرة لم يزل ملكه عن ذلك عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى حتى يحكم به حاكم وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى: يزول ملكه بالقول وقال محمد (رحمه الله): إذا استقى الناس من السقاية وسكنوا الخان والرباط ودفنوا في المقبرة زال الملك.

مفتي به قول:

فتوى امام ابو يوسف رحمه الله تعالى کے قول پر ہے۔

قول مفتي به كما استدل:

صحت وقف کیلئے متوفی کی تسلیم و سپردگی شرط لازم نہیں ہے۔ کما هو أصل أبي يوسف في الوقف - لهذا

۱۔ "فتح القدیر" (۶/۲۱۷، ۲۱۸)

۲۔ تبیین الحقائق (۳/۳۲۹، ۳۳۰)

۳۔ الهدایة (۲/۶۲۲)، البحر الرائق (۵/۴۱۶)، رمز الحقائق (۱/۲۷۸)

وقف کرتے ہی بندے کی ملکیت اس سے ساقط ہو جاتی ہے یعنی یہ بمنزلہ اعتاق ہے کہ جیسے اس میں معتق کے محض الفاظ معتق سے ہی عبد مملوک، معتق کی ملک سے نکل جاتا ہے اسی طرح یہاں وقف میں بھی صرف الفاظ وقف سے ہی موقوفہ شی سے واقف کی ملکیت زائل ہو جاتی ہے اور اس میں وقف معتق ہو جاتا ہے۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن نجيم:

قوله (ومن بنى سقاية أو خاناً أو رباطاً أو مقبرة لم يزل ملكه عنه حتى يحكم به حاكم) يعنى عند أبي حنيفة وعند أبي يوسف يزول ملكه بالقول كما هو أصله إذ التسليم عنده ليس بشرط والوقف لازم وفي فتاوى قاضى خان: ونأخذ في ذلك بقول أبي يوسف.^(۲)

كذا في الخانية والهندية.^(۳)

۱۔ مستفاد بما يليك: الجوهرة النيرة (۳۸/۲)، البحر الرائق (۴۲۵/۵)، النهر الفائق (۳۳۱/۳)

۲۔ البحر الرائق (۴۲۵، ۴۲۴/۵)

۳۔ الفتاوى الخانية (۲۹۰/۳)، الفتاوى الهندية (۴۶۵/۲)، حيث ذكر فيها: الفتوى على قولهما - أى قول الصاحبين - فعلم منه أنه رجع قول محمد فيها كما رجع قول أبي يوسف رحمه الله تعالى، وهذا يظهر من صنيع "الملا الحداد" أيضاً حيث آخر وجه قول محمد في كتابه "الجوهرة" ۳۸:۲

يقول العبد الضعيف: ولكن قول أبي يوسف فيها أليق بالاختيار إذ هو الأنفع للوقف.

كتاب الغضب

[۱۳۰] اختلا في مسئلة

وإذا غضب عقارا فهلک في يده لم يضمنه عند
أبي حنيفة وأبي يوسف - رحمهما الله تعالى -
وقال محمد - رحمه الله تعالى - : يضمنه.

مفتی بہ قول:

فتویٰ شیخین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

توضیح:

واضح رہے کہ مذکورہ بالا مسئلہ میں ”عقارا“ سے مراد غیر وقف شدہ عقار ہے کیونکہ اسی صورت میں مسئلہ میں عقارا اگر
وقف شدہ ہو تو پھر فتویٰ قول شیخین رحمہما اللہ کی بجائے امام محمدؒ کے قول پر ہے۔^(۱) وسيتضح لك من عبارات تالية (فی ذیل
التخریج) ایضاً.

قول مفتی بہ کا مستدل:

أ: - عن سعيد بن زيد قال: سمعت النبي صلى الله عليه وسلم يقول:

”من أخذ شبرا من الأرض ظلما فإنه يطوقه يوم القيامة من سبع أرضين“.^(۲)

وفي رواية: ”من غضب شبرا الخ“^(۳) ففيها تصريح بالغضب وكأنها تفسير لقوله ”أخذ ظلما“.

ب: - عن علقمة بن وائل عن أبيه قال: قال رسول الله صلى الله عليه وسلم:

۱- انظر له: جامع الرموز (۱۶۴/۲) بتسهيل، اللباب في شرح الكتاب (۱۰۶/۲)، الفقه الحنفی وأدلته (۹۴/۳)

۲- صحيح مسلم (۱۲۳۰/۳) رقم (۱۶۱۰)، وكذا انظر له: صحيح البخاری (۱۱۶۸/۳) رقم (۳۰۲۶)، صحيح

ابن حبان (۵۶/۱۱) رقم (۵۱۶۱)، مسند أحمد بن حنبل (۱۸۸/۱) رقم (۱۶۳۳)

۳- ذكره ابن الملقن في ”البدر المنير“ (۷۶۱/۶)، وقال: هو حديث صحيح.

واحتج به ابن حزم في ”المحلى“ (۲۳۸:۸) وهو لا يحتج فيه إلا بما صح عنده.

”من غصب رجلا أرضا ظلما لقي الله وهو عليه غضبان“ (۱)

احادیث بالا میں ”غصب عقار“ پر مرتب ہونے والی جزاء ذکر کر دی گئی ہے اور ضمان کو ذکر نہیں کیا اگر یہ واجب ہوتا تو اس کا ذکر بھی ضرور ہوتا کیونکہ یہ امر انتہائی محتاج الی البیان ہے لہذا جب احادیث میں ضمان کا ذکر موجود نہیں تو اب ان احادیث پر اس (ضمان) کی زیادتی کرنا نسخ ہوگا اور ظاہر ہے کہ رائے سے حدیث پر یہ زیادتی جائز نہیں۔ (۲)

(۲) عقار کے غاصب (أطلق الغصب من حيث اللغة) کا یہ تصرف مالک میں ہوا ہے نہ کہ عقار میں کیونکہ عقار تو اپنی اس جگہ سے زائل و منتقل ہی نہیں ہوئی جس جگہ پر اس کے مالک کا اس پر قبضہ تھا (کہ اس کو اٹھا کر کہیں لے گیا ہو) بلکہ وہ تو اپنی جگہ پر قائم ہی ہے اور تصرف فی المالک موجب ضمان نہیں ہوتا۔

مزید وضاحت و تسہیل کیلئے یہ مثال سمجھیں کہ اگر کوئی شخص کسی دوسرے شخص اور اس کے مال و متاع کے درمیان اس طرح حائل ہو جائے کہ اس مالک کو اس کے مال کی حفاظت سے روک دے اور اس کے مال میں کوئی تصرف نہ کرے پھر اسی کی بدولت اس شخص کا وہ مال ہلاک ہو جائے تو یہ حائل آدمی بلاشبہ اس مال کے ہلاک کا ضامن نہیں ہوگا کیونکہ اس کا یہ عمل تصرف فی المالک ہے نہ کہ تصرف فی المال، ومن المعلوم ان التصرف في المالك لا يوجب الضمان۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال الحلبي والحصكفي:

فلو غصب عقارا فهلک في يده لا يضمن خلافا لمحمد وبقوله قالت الائمة الثلاثة وبه يفتي

في الوقف وبقولهما في غير الوقف۔ (۴)

● في الهدية:

أما إذا كان المفعوب غير منقول كالذور والعقار والحوانیت فانهدم بأفة سماوية أو جاء سيل فذهب بالبناء والأشجار أو غلب السيل على الأرض فنقصت وعطبت تحت الماء فلا ضمان عليه عند

۱۔ المعجم الكبير للطبرانی (۱۸/۲۲) رقم (۱۷۸۷۶)۔

قال الهیثمی فی ”مجمع الزوائد“ (۲۰: ۶: ۴): فیہ یحیی بن عبد الحمید الحماني وهو ضعيف وقد وثق والکلام فیہ کثیر۔ انتهى۔ قلت: إذا كان الراوی مختلفا فیہ فهو حسن الحديث، كما عرف فی الأصول۔

۲۔ أنظر له: تبیین الحقائق (۲۲۴/۵)، شرح النقاية (۱۳۳/۲)، الاختیار لتعلیل المختار (۶۹/۳)، التحريد للقدوری (۳۳۵۲/۷)۔

۳۔ مستفاد بتسهیل مما یلی: الاختیار لتعلیل المختار (۶۹/۳)، شرح الوقایة (۳۵۷/۳)، الهدایة (۳۷۴/۳)، الفقه

الإسلامی للزحیلی (۴۷۹۱)

۴۔ الدر المنقی (۸۱/۴)

القول الصواب في مسائل الكتاب

أبي حنيفة رحمه الله تعالى وأبي يوسف رحمه الله تعالى الآخر..... والصحيح قول أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى هكذا في المضمرات. (١)

٣٠ قال الغنيمي:

وإذا غصب عقارا فهلك في يده لم يضمنه عند أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى وقال محمد: يضمنه..... قال في التصحيح: والصحيح قولهما ١، لكن في "القهستاني": والصحيح الأول في غير الوقف والثاني في الوقف كما في "العمادى" وغيره. (٢)

٣١ قال ابن نجيم:

ولو غصب عقارا وهلك في يده بأن غلب السيل عليه فهلك تحت الماء أو غصب دارا فهدمت بأفة سماوية أو سيل فذهب بالبناء لم يضمن عند أبي حنيفة وأبي يوسف وقال محمد والشافعي وزفر وهو قول أبي يوسف أولاً: يضمن، وفي "البرازية" (٣): والصحيح قول أبي حنيفة وأبي يوسف. (٤)

٣٢ قال التمرتاشي والحصكفى:

والغصب فيما ينقل فلو أخذ عقارا وهلك في يده بأفة سماوية كغلبة سيل لم يضمن خلافا لمحمد وبقوله قالت الثلاثة وبه يفتى في الوقف. (٥)

٣٣ كذا في الكتب الأخر. (٦)

١- الفتاوى الهندية (١٢٠/٥)

٢- اللباب في شرح الكتاب (١٠٦/٢)

٣- يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

قد وقع التسامح من المصنف أو الكاتب فيه إذ هذه العبارة (أى العبارة بعد قوله "وفى البرازية") لم توجد في "البرازية" لابن البراز الكردي، رأسا وقد بحثت عنها بحثا كثيرا فيها فالصحيح "وفى الزاد" لأنها قد وجدت نفس هذه العبارة فيه كما نقل في الهندية: ١٢٠/٥

٤- البحر الرائق (٢٠٢/٨)

٥- الدر المختار (٣١٢/٩)

٦- مجمع الأنهر (٨١/٤)، رمز الحقائق (١٨٠/٢)، حاشية الطائى على الكنز، على هامش الرمز (١٨٠/٢)، مجمع الضمانات (٤٥٧/٢)، الترجيح والتصحيح (٢٩٥)، جامع الرموز (١٦٤/٢)، الفقه الجنبى وأدلته (٩٤/٣)، الفتاوى البرازية (١٦٧/٦)، اكتفى فيها بذكر مذهبهما فقط فهذا الاختصار لكونه مختارا في الباب كما عرف عند المحققين، ملتقى الأبحر (٨٠/٤) حيث قدم قولهما فيه

وفى الكتب التالية أخر دليلهما ترجيحاً لقولهما: بدائع الصنائع (١٣٦، ١٣٥/٦)، الجوهرة النيرة (٤٢، ٤١/٢)، الهداية (٣٧٤/٢)، تبين الحقائق (٢٢٤/٥) أيد الزيلعى فيه مذهبهما وقواه بالإجابة عن دلائل محمد حياء عن قولهما مع تأخير الدليل

قول الشيخين رحمهما الله تعالى قول المتن وهذا من أمارات ترجيح له أيضًا. (۱)

[۱۳۱] مسئلہ

وإن خرق (ثوب غيره) خرقا كثيرا يبطل عامة
منافعه فلما لك أن يضمه جميع قيمته.

مفتی بہ قول:

”خرق کثیر/ فاحش“ کی تحدید میں فقہاء کا اختلاف وارد ہوا ہے جس میں متعدد اقوال (۲) نقل کیے گئے ہیں ان میں سے ایک مذکورہ بالا قول بھی ہے جو صاحب قدوری کا مختار ہے مگر صحیح و مفتی بہ قول یہ ہے کہ خرق فاحش وہ ہے جس سے اس شی کی عین و منفعت میں سے ہر ایک کا کچھ حصہ فوت ہو جائے صرف اس کی منفعت (خواہ کتنی ہی ہو) کا فوات و بطلان کافی نہیں ہے۔

مستدلہ:

ہر ثوب دو جہات پر محتوی ہوتا ہے: عین اور منفعت، لہذا صرف ایک جہت (منفعت) کے نقصان سے متاثر ہونے پر کثیر (و فاحش) کا اطلاق درست نہیں، کثیر کا اطلاق تو تب درست ہوگا جب دونوں جہات (عین بھی اور منفعت بھی) متاثر ہوں و هذا ظاهر أن إطلاق الكثير ينبغي لجهتين لا لجهة واحدة.

تخریج:

فی الہندیۃ:

اختلفوا في الفرق بين الفاحش واليسير والصحيح أن الفاحش ما يفوت به بعض العين وبعض

۱۔ المختار للفتوى (۶۹/۳)، كنز الدقائق (۳۹۶)، النقابة (۱۳۳/۲)، الوقاية (۳۵۷/۳)، غرر الأحكام (۲۳۱/۷)، تنوير الأبصار (۳۱۱/۹)

۲۔ قولی ”متعدد اقوال“: منها:

۱۔ ما يوجب نقصان ربع القيمة فاحش وما دونه يسير (البحر الرائق ۲۱۲/۸، العناية ۳۴۸/۹)

۲۔ ما أوجب نقصان نصف القيمة فهو فاحش وما أوجب قونه فهو يسير (العناية ۳۴۸/۹، البحر ۲۱۲/۸)

۳۔ ما لا يصلح الباقي بعده لثوب (الحوهرة ۴۳/۲، المحيط البرهانی ۳۷۲/۵ وفيه واليسير ما يصلح)

۴۔ إن كان طولا ففاحش وإن كان عرضا فيسير (مجمع الأنهر ۸۷/۴)

۵۔ يرجع إلى عرف الخياطين (حاشية الطحطاوى على الدر ۱۰۷/۴)

المنفعة واليسير ما لا يفوت به شيء من المنفعة بل تعيب به فقط. (١)

٦ قال التمرتاشي والحصكفي:

أو خرق ثوبا خرقا فاحشا وهو ما فوّت بعض العين وبعض نفعه لا كلّ.

قال الشامي:

قوله (وهو ما فوّت الخ) اقتصر لأنه هو الصحيح في الفرق بين الفاحش واليسير من أقوال أربعة مذكورة في الشربلالية وغيرها. (٢)

٧ قال أبو محمد البغدادى:

وفى الصغرى اختلف المشايخ في الخرق اليسير والفاحش..... والصحيح أن الفاحش ما يفوت به بعض العين وبعض المنفعة، واليسير ما يفوت به بعض المنفعة انتهى، وقيل: اليسير ما لا يفوت به شيء من المنفعة وإنما يدخل نقصانا في المنفعة قال في الهداية وهو الصحيح. (٣)

٨ قال الحدادى:

واختلف المتأخرون في الخرق الفاحش..... وفى الهداية: إشارة "الكتاب (هو المختصر للقدورى)" إلى أن الفاحش ما يطل به عامة المنافع والصحيح أنه ما يفوت به بعض العين وبعض المنفعة واليسير ما لا يفوت به شيء من المنفعة وإنما يدخل فيه النقصان. (٤)

٩ كذا في الكتب الأخرى. (٥)

١- الفتاوى الهندية (١٨٥/٢)

٢- الفتاوى الشامية (٣٢٥/٩)

٣- مجمع الضمانات (١٤/٣)

٤- الجوهرة النيرة (٤٣/٢)

٥- البحر الرائق (٢١٢/٨)، تبين الحقائق (٢٣٤/٣)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (١٠٧/٤)، الفتاوى

البرزانية (١٩١/٦)، "فتح القدير" (٤٠٣/٥)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٢٤١/٧)، مجمع الأنهر (٣٩٩/٢)،

٨٧/٤، المحيط البرهاني (٣٧٢/٥)، اللباب في شرح الكتاب (١٠٧/٢)، الفقه الإسلامى للزحيلي (٤٨١١)،

الموسوعة الفقهية (٢٤٩/٣١)، شرح الطائى على الكنز (١٨١/٢)، شرح العيني على الكنز (١٨١/٢).

[۱۳۲] اختلافی مسئلہ

إن غصب فضة أو ذهباً فضر بها دراهم أو دنانير أو أنية
لم يزل ملك مالکها عنها عند أبي حنيفة (فياخذها ولا
شيء للغاصب وقالوا: يملكها الغاصب وعليه مثلها^(۱))

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

دراہم و دنانیر وغیرہ میں ڈھالنے کے باوجود ذہب و فضہ کی عین، من کل وجہ باقی ہے کیونکہ ابھی تک:

۱۔ ذہب و فضہ کا نام باقی ہے

۲۔ ذہب و فضہ سے متعلقہ چاروں احکام باقی ہیں:

ا: ان کا مٹن ہونا

ب: ان کا موزونی ہونا

ج: ان میں رولا کا جاری ہونا

د: ان میں زکوٰۃ کا واجب ہونا

الغرض یہ ثابت ہو گیا کہ ان کی عین ہلاک نہیں ہوئی بلکہ مکمل طور پر باقی ہے لہذا مالک کا حق ملکیت ان سے منقطع

نہیں۔ اور غاصب کی ملکیت ان پر ثابت نہیں ہو سکی کہ وہ ان کو اپنے پاس رکھ لیتا اور ”مشل“ کا ضامن ہوتا^(۲) کیونکہ غصب

۱۔ الهدایۃ (۳۷۸/۳)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر (۱۰۷/۴)، الجوہرۃ النیرۃ (۴۴/۲)، المحیط البرہانی

(۳۷۶/۵)، الفتاویٰ الہندیۃ (۱۲۴/۵)، الفقہ الاسلامی وأدلّته (۴۸۱/۰)، الاختیار لتعلیل المختار (۷۱/۳)،

البحر الرائق (۲۰۹/۸)، مجمع البحرين وملتی النیرین (۴۷۷)، شرح النقایۃ (۱۳۷/۲)، الفقہ الحنفی وأدلّته (۹۸/۳)،

تبیین الحقائق (۲۲۸/۵)، رمز الحقائق (۱۸۱/۲)

۲۔ العناية علی هامش النتائج (۳۴۳/۹)، البحر الرائق (۲۰۹/۸)، تبیین الحقائق (۲۲۸/۵)، الهدایۃ شرح البدایۃ

(۳۷۸/۳)، الدرر شرح الغرر (۲۳۸/۷)

کا تحقیق اور پھر اس سے ملک غاصب کا ثبوت اس وقت ہوتا ہے جب مغصوبہ شی کی عین متغیر ہو جائے اور اس کا نام و اعظم منافع زائل ہو جائیں^(۱) جبکہ یہاں ایسا نہیں ہوا لہذا صورت بالا میں حق مالک ختم نہیں ہوگا اور ملک غاصب متحقق نہیں ہوگی۔

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال قاضی خان:

رجل غصب ذهباً أو فضة فجعلها دراهم أو دنانير أو آنية، عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى لا ينقطع حق المالك بهذه الصنعة وعند صاحبيه رحمهما الله تعالى ينقطع^(۲) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح حسب تصريح الشامي به)

● قال الحلبي:

وإن جعل الفضة أو الذهب درهم أو دنانير أو آنية لا يملكه وهو لملكه بلا شيء وعندهما يملكه الغاصب وعليه مثله^(۳) (القول المقدم فيه راجح أيضاً كما لا يخفى على المفتي)

● قال الكردي:

غصب نقرة فضة فسبكها لم يملكها وأدخلها صاحبها ولو ضربها كذا عنده ويردها على صاحبها^(۴) (ولم يذكر بعده قول صاحبيه فلاقتصار على قول (وهو هنا قول الإمام) ترجيح له كما عرف في موضعه^(۵))

● وقال طاهر البخاري كما قال الكردي^(۶).

● قال ابن قطلوبغا:

قوله (ومن غصب فضة أو ذهباً فضر بها دراهم أو دنانير لم يزل ملك مالکها عند أبي حنيفة) قال في الهداية: فأدخلها ولا شيء للغاصب وقالوا: يملكها الغاصب وعليه مثلها، وآخر صاحب الهداية

۱- انظر له: "إعلاء السنن للعثماني" ۱۶/۳۴۱، ۳۴۲، مع ذكر الدليل من السنة.

۲- الفتاوى الخانية (۲۵۷/۳)

۳- ملتقى الأبحر (۸۵/۴)

۴- الفتاوى البزازية (۱۸۲/۶)

۵- البحر الرائق (۵۳/۳)

۶- خلاصة الفتاوى (۲۷۹/۴)

دليل الإمام وضمنه جواب دليلهما واختاره المحبوبي والنسفي وأبو الفضل الموصلي وصدر الشريعة^(١)
(فهذا كله يدل على ترجيح قول الإمام كما هو ظاهر)

❶ كذا في الكتب الأخرى، حيث أخرج مصنفوها دليل الإمام فيها ترجيحاً له.^(٢)

❷ إنما المتون على قول الإمام^(٣) فهذا ترجيح له أيضاً.

١- الترجيح والتصحيح (٢٩٧)

٢- البحر الرائق (٢٠٩/٨)، تبين الحقائق (٢٢٨/٥)، المحيط البرهاني (٣٧٧، ٣٧٦/٥)، الاختيار لتعليل المختار (٧١/٣)، العناية (٣٤٣/٩)

٣- المختار للفتوى (٧١/٤)، كنز الدقائق (٣٩٦)، الوقاية (٣٥٩/٣)، النقاية (١٣٧/٢)، تنوير الأبصار (٣٢٤/٩)، غرر الأحكام (٢٣٨/٧).

كتابُ الوديعة

[۱۳۳] اختلاف في مسئلة

إذا أودع رجلان عند رجل وديعة ثم حضر أحدهما
يطلب نصيبه منها لم يدفع إليه شيئاً عند أبي حنيفة
- رحمه الله تعالى - حتى يحضر الآخر وقال أبو يوسف
و محمد - رحمهما الله تعالى - يدفع إليه نصيبه.

توضيح المقام:

واضح رہے کہ مندرجہ بالا مسئلہ میں اختلاف مذکور صرف اس صورت میں ہے جب وہ ودیعت ذوات الامثال (جیسے
ملکی و موزونی اشیاء وغیرہ) میں سے ہو کیونکہ غیر ذوات الامثال (یعنی ذوات القیم) ہونے کی صورت میں بالاجماع مودع
اس مال ودیعت میں سے ایک شریک کو کچھ نہیں دے گا۔^(۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) مذهب أبي حنيفة مروي عن علي رضي الله عنه. (۲)

۱۔ رد المحتار (۵۴۱/۸)، الھندیۃ (۳۵۴/۴)، اللباب للغنیمی (۱۱۳/۲)، مجمع الأنھر (۴۷۴/۳)، مجمع
الضمانات (۹۲/۲)، رمز الحقائق (۱۴۰/۲)، الدرر شرح الغرر (۱۵۶/۷)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر (۳۸۱/۳)،
تبیین الحقائق (۸۰/۵)، شرح النقایۃ (۱۳۱/۲)، الفقہ الحنفی فی ثوبہ الجدید (۴۰۶/۲)، حاشیۃ النانوتوی علی
الکنز - نقلاً عن ملا مسکین - (۳۴۹)، رقم الحاشیۃ: ۵

۲۔ رد المحتار (۵۴۱/۸)، تبیین الحقائق (۸۰/۵)، الفقہ الحنفی فی ثوبہ الجدید (۴۰۶/۲)، شرح العینی علی الکنز (۱۴۰/۲)
الرجاء: لم أجده في الكتب الحديثية بعد البحث عنه - لقصور باعی وقلة بضاعتی - لعل الله يحدث بعد
ذلك أمراً فأرجو من كل من يجده في المصادر الحديثية أن يدلني اليه ليكون له أجراً ينفعه يوم لا ينفع مال ولا بنون.

(۲) عن حنش أن رجلين استودعا امرأة من قريش مائة دينار على أن لا تدفعها إلى واحد منهما دون صاحبه حتى يجتمعا فأتاها أحدهما فقال إن صاحبي توفي فادفعي إليّ المال فأبّت فاختلف إليها ثلاث سنين واستشفع عليها حتى أعطته ثم إن الآخر جاء فقال: أعطيني الذي لي فذهب بها إلى عمر بن الخطاب فقال له عمر رضي الله عنه: هل بينه؟ قال: هي بينتي، فقال: ما أظنك إلا ضامنة. (۱)

اثر مذکور میں حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے اس مؤدعہ کو ضامن بنایا ہے کیونکہ اس نے شریکین میں سے ایک کو مال (طلب کرنے پر) دے دیا تھا، ظاہر ہے کہ یہ حکم ضمان، مؤدع کیلئے عدم اعطاء کے حکم پر دال ہے۔ (۲)

(۳) وہ شریک، مفترز (یعنی اپنے علیحدہ حصہ) کا مطالبہ کر رہا ہے حالانکہ اس کا حق ”مالی مشارع“ میں ہے، ظاہر ہے کہ بلا تقسیم اس میں سے اس شریک کا حصہ الگ کرنا ممکن ہی نہیں ہے جبکہ مؤدع اس کی حفاظت پر مامور ہے اسے یہ حق حاصل نہیں ہے کہ مال و ودیعت (جو حفاظت کاملہ کی غرض سے اس کے پاس رکھا گیا تھا اسے وہ) تقسیم کرنا شروع کر دے لہذا جب مؤدع کی طرف سے اس کی تقسیم درست نہیں تو اس شریک کے حصہ کی علیحدگی کیونکر ممکن ہے، فلا يدفع إليه نصيبه وهذا ما نحن فيه (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال الصاغر جی:

إذا أودع رجلان عند رجل ودیعة موزونا ثم حضر أحدهما دون صاحبه فطلب نصيبه منها لم يدفع إلى الحاضر شيئا منها حتى يحضر صاحبه الآخر عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى وقال

۱۔ السنن الكبرى للبيهقي (۲۸۹/۶) رقم (۱۳۰۷۷)

قلت: لم أفق على الحكم عليه في كتب التخریج حتى أني لم أطلع على ترجمة بعض رواة كشيخ البيهقي الأول (عبد الواحد بن محمد بن اسحاق) وشيخه (محمد بن علي بن دحيم) في ضوء كتب التراجم حسب ما تيسر لي، والله اعلم بحاله.

۲۔ يقول العبد الضعيف:

نعم! هذا الأثر وإن اشترط فيه أن لا تدفعها إلى أحد منها منفردا وهذا الشرط معدوم فيما نحن فيه فمع ذلك إنه لا يخرج عن موضع الاستدلال لانهما على صنف واحد كما ذكر قاضي خان في صورة الاشتراط فيها اختلاف بين أبي حنيفة والآخرين أيضا. أنظر له الخانية ۳: ۳۷۷، نصه: ”ثلاثة أودعوا رجلا مالا وقالوا لا تدفع إلى رجل منا حتى نجتمع كلنا فدفع نصيب أحدهم إليه كان ضامنا في قول أبي حنيفة الخ“

۳۔ مستفاد مما يليك بتسهيل: اللباب في شرح الكتاب (۱۱۳/۲)، الهداية شرح البداية (۲۷۸/۳، ۲۷۹)، الجوهرة النيرة (۵۷/۲)، مجمع الأنهر (۴۷۴/۳)

أبويوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: يدفع المودع إليه نصيبه..... وقول الإمام هو المعتمد^(١)

٢ قال الشلبي:

قال (الطحاوي): من استودعه ثلاثة نفر من الدراهم^(٢) أو ما سواها مما يقسم ثم جاء أحدهم يطلب نصيبه ولم يحضر صاحبه لم يكن عليه أن يعطيه منها شيئا وهذا قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى وبه نأخذ وقال أبويوسف ومحمد رحمهما الله تعالى عليه أن يعطيه ثلثها.^(٣)

٣ قال التمرتاشي والحصكفي:

ولو أودعنا شيئا لم يدفع المودع إلى أحدهما حظه في غيبة صاحبه، ولو دفع هل يضمن؟ في الدرر: نعم، وفي البحر: الاستحسان لا، فكان هو المختار.

قال الطحطاوي:

قوله (فكان هو المختار) كيف يكون هو المختار مع أن سائر المتون على قول الإمام قال المقدسي وقال الشيخ قاسم: إختار قول الإمام النسفي والمجيبى وصدر الشريعة.^(٤)

٤ قال الشامي كما قال الطحطاوي.^(٥)

٥ قال الحلبي:

وإن أودع إنسان من واحد شيئا لا يدفع إلى أحدهما حصته بغية الآخر خلافا لهما^(٦) (فالقول المقدم فيه راجح كما مر غير مرة)

٦ كذا في الكتب الأخر (حيث أخرج مصنفوها دليل الإمام فيها ترجيحاً لقوله على ما عرف من دأبهم في الرائج عندهم)^(٧)

١ - الفقه الحنفى وأدلته (٨٧/٣)

٢ - "الدراهم": أعلم أنها من الموزونيات، انظر له البناية ١٢: ٤٥٤

٣ - حاشية الشلبي على التبيين (٨٠/٥)

٤ - حاشية الطحطاوي على الدر المختار (٣٨١/٣)

٥ - حاشية ابن عابدين الشامي على الدر المختار (٥٤٢/٨)

٦ - ملتقى الأبحر (٤٧٣/٣)

٧ - بدائع الصنائع (٣١٢/٥)، تبيين الحقائق (٨٠/٥)، الاختيار لتعليل المختار (٣٠/٣)، العناية (٥١٧/٨)، الجوهرة النيرة

(٥٧/٢)، المعاصر على المختصر (٤٧٣)، الهداية (٢٧٨/٣)، وصاحبها أخر دليله وضبطه خوابا عن قولهما.

- ❶ كذا في شرح الوقاية^(١) (حيث علّل مصنفه لقول الإمام وأهمل تعليل قولهما فهذا ترجيح لقوله كما صرح به الشامي^(٢))
- ❷ قول الإمام قول المتن^(٣) وهذا ترجيح له أيضاً.

١- شرح الوقاية (٢٧١/٣)

٢- لاحظ شرح العقود له (٣٠)

٣- المختار للفتوى (٣٠/٣)، كنز الدقائق (٣٤٩)، الوقاية (٢٧١، ٢٧٠/٣)، النقاية (١٣٠/٢)، مجمع البحرين

(٤٨٣)، تنوير الأبصار (٥٤١/٨)، غرر الأحكام (١٥٦/٧)

كتاب اللقيط

[۱۳۴] مسئلہ

ويجوز (للملتقط) أن يقبض له (أى للقيط) الهبة
ويسلمه في صناعة ويؤجره.

مفتی بہ قول:

قول مفتی بہ کے موافق ملتقط کیلئے جائز نہیں ہے کہ وہ لقيط کو اجیر بنائے (یعنی مزدوری پر لگائے)۔

مستدلہ:

(۱) عن عائشة (رضی اللہ عنہا) قالت: قال رسول الله صلى الله عليه وسلم- في بعض الحديث:-
"السلطان ولي من لا ولي له." (۱)

اس حدیث مبارکہ سے مذکورہ قول راجح پر علامہ ہکفی اور امام طائی نے بایں طور استدلال کیا ہے کہ لقيط کے مال و
نفس پر تصرف کا اختیار ملتقط کو حاصل نہیں ہے بلکہ یہ ولایت، سلطان کے ساتھ خاص ہے۔ (۲)

(۲) ملتقط کو چونکہ لقيط کے اتلاف منافع پر ملکیت حاصل نہیں ہے اس لئے اسے مزدوری پر نہیں لگا سکتا کہ اس میں لقيط

۱- سنن أبی داود (۶۳۴/۱) رقم (۲۰۸۳)، وکذا انظر له: المستدرک (۱۸۲/۲) رقم (۲۷۰۶)، سنن الترمذی

(۴۰۷/۳) رقم (۱۱۰۲)، سنن ابن ماجه (۶۰۵/۱) رقم (۱۸۷۹)، صحيح ابن حبان (۳۸۴/۹) رقم (۴۰۷۴)،

السنن الكبرى للبيهقي (۱۰۵/۷) رقم (۱۳۹۸۳)

قال ابن الملقن في "خلاصة البدر المنير" (۱۸۷/۲):

رواه أبو داود والترمذی وابن ماجه وابن حبان والحاكم وقال الترمذی حسن وقال الحاكم: صحيح على شرط الشيخين

وقال ابن الجوزی: رجاله رجال الصحيح وقال ابن معين: إنه أصح حديث في الباب.

و کذا وقع تصحيحه أو تحسينه في "تنقيح التحقيق في أحاديث التعليق" للذهبي (۱۶۸/۲)، و "المقاصد الحسنة"

للسخاوی (۳۹۱/۱)، و "مختصره" للزرقانی (۵۳۶)، و "بلوغ المرام من أدلة الأحكام" لابن حجر (۷۰/۲)، و "فتح

الباری" له (۱۹۱/۹).

۲- الدر المختار (۴۱۹/۶)، شرح الطائى على الكنز (۲۶۵/۱)

کے بدنی منافع کو تلف کرنا لازم آتا ہے۔^(۱)

تخریج:

① قال ابن نجيم:

قوله (ولا يصح للملئق عليه نكاح وبيع وإجارة)..... وأما الإجارة ففيها روايتان: فرواية القدوري: أنه يؤجره، وفي رواية الجامع الصغير: أنه لا يجوز أن يؤجره؛ كذا ذكره في الكراهية وهو الأصح.^(۲)

② قال الزيلعي:

قوله (ولا يصح للملئق عليه نكاح وبيع وإجارة)..... والإجارة لا يملكها من لا يملك إتلاف منافعها بالاستخدام بلا عوض والملئق لا يملكه فلا يملك أن يؤجره..... وذكر القدوري أن له أن يؤجره لأنه يرجع إلى تشقيفه والأول أصح.^(۳)

③ قال ابن الساعاتي:

ولا يؤجره في الأصح.^(۴)

④ في الهندية:

ولا يجوز أن يؤجره ذكره في الكراهية وهو الأصح كذا في التاتارخانية.^(۵)

⑤ قال الفرغاني:

قال: "ويؤجره"، قال العبد الضعيف: وهذا رواية القدوري في مختصره وفي الجامع الصغير: لا يجوز أن يؤجره ذكره في الكراهية وهو الأصح.^(۶)

١- الجوهرة النيرة (٢/٧٠)، الاختيار لتعليل المختار (٣/٣٤)، الدرر شرح الغرر (٦/١٠٤)، البحر الرائق (٥/٢٥٠)،

الهداية (٢/٥٩٦)

٢- البحر الرائق (٥/٢٤٩)

٣- تبين الحقائق (٣/٣٠١)

٤- مجمع البحرين (٤٩٠)

٥- الفتاوى الهندية (٢/٢٨٩)

٦- الهداية (٢/٥٩٦)

- ٦ كذا في الكتب الأخر. (١)
٧ وعليه جميع المتن (٢) فهذا ترجيح له أيضاً.

- ١- الدر المختار (٤١٩/٦)، الاختيار لتعليل المختار (٣٤/٣)، الفتاوى التاترخانية (٣٨٩/٥)، درر الأحكام شرح غرر الأحكام (١٠٤/٦)، ملتقى الأبحر (٥٢٣/٢)، الوقاية (٣٨٦/٢)، شرح النقاية (٢٨٢/٢)، رمز الحقائق (٢٦٥/١)، شرح الطائى على الكنز (٢٦٥/١)، الباب في شرح الكتاب (١١٩/٢)، الجامع الصغير (١٧٨/١)، الفقه الحنفى وأدلته (١٠٦/٣)، المعتمر على المختصر (٤٨٠)، الجوهرة النيرة (٧٠/٢)
٢- المختار للفتوى (٣٤/٣)، كنز الدقائق (٢١٨)، الوقاية (٣٨٦/٢)، النقاية (٢٨٢/٢)، مجمع البحرين (٤٩٠)، بداية المبتدى (١٢٥/١)، تنوير الأبصار (٤١٩/٦)، غرر الأحكام (١٠٤/٦)

الملاحظة:

بعضهم أتوا بالتوفيق بين قولَي القدورى رحمه الله تعالى (فى مختصره بحواز الإجارة) ومحمد رحمه الله تعالى (فى الجامع الصغير له بعدم جوازها) بأن الأول محمول على أن الأجرة تنفق على الملقط والثانى على أن الملتقط ينفقها على نفسه؛ ذكره الطحطاوى فى حاشيته على الدر ٥٠٠:٢، والشامى فى حاشيته على البحر المسماة بمنحة الخالق ٥:٢٥٠، والشيخ الملتانى فى تعليقه على البناية ٩:٤٥٥

كتاب اللقطة

[۱۳۵] مسئلہ

فإن كانت (اللقطة) أقل من عشرة دراهم عرفها أياما
وإن كانت عشرة فصاعدا عرفها حولا كاملا.

مفتی بہ قول:

قول مفتی بہ کے موافق لقطہ کی تشہیر کے لئے ”مقدار لقطہ“ اور ”مدت تعریف“ متعین و محدود نہیں ہیں بلکہ بمقدار قلیل ہو خواہ کثیر، بہر صورت اتنی مدت تک اس کا اعلان کرنا ضروری ہے جس سے غالب گمان ہو جائے کہ اب مالک اسے تلاش نہیں کرے گا۔

متحدہ:

(۱) ۱- عن عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده قال سمعت رجلا من مزينة يسأل النبي صلى الله عليه وسلم، فقال: ما نجد في السبيل العامرة من اللقطة، فقال: ”عرفها حولا فإن جاء صاحبها وإلا فهي لك.“ (۱)

۲- عن معاوية بن عبد الله بن بدر عن أبيه قال: وجدت ثمانين دينارا في عهد عمر بن الخطاب فأتيت بها عمر فقال: ”عرفها سنة“، قلت: فإن لم تعرف؟ قال: فاستمتع بها. (۲)

۳- قال أبي بن كعب: وجدت على عهد النبي صلى الله عليه وسلم صرة فيها مائة دينار قال فأتيت بها، فقال لي: ”عرفها حولا“ فعرفت بها حولا فما أجد من يعرفها ثم أتيت بها فقال: ”عرفها حولا آخر“ فعرفت بها ثم أتيت بها فقال: ”عرفها حولا آخر“، وقال: أحص عدتها ووعاءها ووكاءها، فإن جاء طالبها

۱- مصنف ابن أبي شيبة (۴/۴۱۳) رقم (۲۱۶۳۱)، واللفظ له وكذا أخرجه الإمام أحمد بن حنبل في ”مسنده“ برقم (۶۹۳۶) وقال محققه ”شعيب الأرنؤوط“: إسناده حسن.

۲- مصنف ابن أبي شيبة (۴/۴۱۷) رقم (۲۱۶۶۲)

فأخبرك بعدتها ووعائها ووكائها فادفعها إليه وإلا فاستمتع بها. (۱)

۴- عن يعلى بن مرة عن النبي صلى الله عليه وسلم قال:

”من التقط لقطه يسيرة حبلا أو درهما أو شبه ذلك فليعرفه ثلاثة أيام فإن كان فوق ذلك فليعرفه ستة أيام.“ (۲)

۵- ذكر ابن قدامه عن عمر رضى الله عنه في مدة تعريف اللقطة ثلاث روايات: ثلاثة أشهر وثلاثة اعوام وسنة. (۳)

وحكى ابن المنذر عنه رضى الله عنه قولاً رابعاً أيضاً وهو ثلاثة أيام. (۴)

وجه الاستدلال بما ذكر من الأحاديث والآثار:

مذكورہ بالا روایات سے ثابت ہوا کہ تعریف کیلئے لقطہ کی کوئی خاص مقدار مقرر نہیں ہے جیسا کہ روایت اولیٰ میں ”مانجد في السبيل العامرة من اللقطة“ قلیل وکثیر کو شامل ہے، اسی طرح روایت ثانیہ میں اسی (۸۰) دینار کا تذکرہ ہے تو ثالث میں سو (۱۰۰) کا، اور مصنف ابن ابی شیبہ (۵) کی ایک روایت میں تین سو درہم پر حضرت علی رضی اللہ عنہ کی طرف سے تعریف کا امر موجود ہے۔

”مقدار لقطہ“ کی طرح ”مدت تعریف“ میں بھی احادیث و آثار کے اندر کوئی خاص تعیین و تحدید وارد نہیں ہوئی جیسا کہ مذکورہ بالا روایات کا اختلاف اس پر شاہد ہے کہ پہلی دو روایتوں میں ”ایک سال“، تیسری میں ”تین سال“ اور چوتھی میں ”تین دن“ اور ”چھ دن“ کو مدت مقرر کیا گیا ہے چونکہ اس بارے میں شرع کی طرف سے کسی خاص مدت کی تحدید واجب نہیں ہے اس لئے امیر المومنین حضرت عمر بن الخطاب رضی اللہ عنہ سے بھی مختلف اوقات میں مختلف اقوال وارد ہوئے ہیں کما مر ذکرہ فی الروایۃ الخامسة۔

۱- سنن الترمذی (۶۵۸/۳) رقم (۱۳۷۴)، واللفظ له وكذا أخرجه البخاری في صحيحه (۶۱۷:۶) برقم (۲۴۳۷)، ومسلم في صحيحه (۱۳۵:۵) برقم (۴۶۰۳)، وكذا البيهقي في ”الصغرى“ (۱۶۶:۲) برقم (۲۳۵۷) و ”الكبرى“ (۱۹۲:۶) برقم (۱۲۴۴۰)۔

۲- السنن الكبرى للبيهقي (۱۹۵/۶) رقم (۱۱۸۸۰)، المعجم الكبير للطبراني (۲۷۳/۲۲) رقم (۱۸۵۵۲)، مسند أحمد (۱۰۸:۲۹) رقم (۱۷۵۶۶) - فيه ”عمر بن عبد الله“: قال ابن حجر عنه في ”التلخيص“ (۱۷۳:۳): وعمر مضطرب، قد صرح جماعة بضعفه. نعم! أخرج له ابن خزيمة متابعة وروى عنه جماعات. انتهى. قلت: فهو حسن الحديث

۳- المغنى (۳۴۷/۶)

۴- فتح الباری (۳۲۰/۷)

۵- (۴۱۰:۴) رقم (۲۱۶۳۵)

الغرض تفصیل بالا سے معلوم ہوا کہ اختلاف احوال کے اعتبار سے مدت تعریف بھی مختلف ہوتی ہے چنانچہ جتنی مدت میں مقصود (وہو) أن يجد الملتقط مالکہ أو يعجز عن إدراكه بعد صرف همته في طلبه بالتعريف في الأسواق والمجامع وغيرها) حاصل ہوتی مدت تک تعریف ضروری ہے اور احادیث و آثار میں مذکورہ مدتوں کا حکم ”امر ارشادی“ ہے، ان سے غرض بھی مقصود مذکور کی تحصیل ہے لہذا یہ مدت طلب، روایات بالا میں مرقوم مدتوں کے موافق بھی ہو سکتی ہے اور ان سے کم و بیش بھی، چنانچہ صحیح ابن حبان^(۱) میں ہے:

”قوله صلى الله عليه وسلم: ‘عرفها سنة’ ليس بحد يوجب نهاية القصد في كل الأحوال وإنما هو حد يوجب قصد الغاية في بعض الأحوال“ وكذا في درر الحکام.^(۲)

يقول العبد الضعيف آخرًا: فثبت بهذا التقرير كله أن تقدير العدد المخصوص في المدة ليس بلازم بل هو مفوض إلى رأى المبتلى به (وهو الملتقط) يعرف إلى أن يغلب على ظنه أن مالک لا يطلبه بعد ذلك.

(۲) چونکہ یہ (زمانہ) مال کی قلت و کثرت کی بناء پر بھی مختلف ہوتا رہتا ہے، اس لئے اسے مبتلى کی رائے کے سپرد کر دیا جائے گا اور کوئی متعین مدت مقرر نہیں کی جائے گی۔^(۳)

تخریجہ:

① قال التمر تاشي: وعرف إلى أن علم أن صاحبها لا يطلبها.

قال الشامي:

قوله (إلى أن علم أن صاحبها لا يطلبها) لم يجعل للتعريف مدة اتباعا للسر خسی فإنه بنى الحكم على غالب الرأى فيعرف القليل والكثير إلى أن يغلب على رأيه أن صاحبه لا يطلبه وصححه في الهداية وفي المضممرات والجوهرة وعليه الفتوى.^(۴)

② في الهندية:

ويعرف الملتقط اللقطة في الأسواق والشوارع مدة يغلب على ظنه أن صاحبها لا يطلبها بعد

ذلك هو الصحيح.^(۵)

۱- (۲۵۳/۱۱)

۲- (۱۱۰/۶)

۳- مجمع الأنهر (۵۲۵/۲)، الاختيار (۳۶/۳)، الفقه الحنفی وأدلته (۱۰۸/۳)

۴- الفتاوى الشامية (۴۲۵/۶)

۵- الفتاوى الهندية (۲۸۹/۲)

٣ قال داماد أفندي:

ويعرفها في مكان أخذها وفي المجامع مدة يغلب على ظنه عدم طلب صاحبها بعدها أى بعد هذه المدة هو الصحيح وعليه الفتوى. (١)

٤ قال الموصلي:

ويعرفها مدة يغلب على ظنه أن صاحبها لا يطلبها بعد ذلك، هو المختار. (٢)

٥ قال ابن العلاء الهندي:

وكان الشيخ شمس الأئمة السرخسي يقول: شيء من هذا ليس بتقدير لازم بل يبنى الحكم على غالب الرأي، ويعرف الكثير والقليل إلى غالب رأيه أن صاحبه لا يطلبه بعد ذلك، وفي المضمرة: وعليه الفتوى. (٣)

٦ كذا في الكتب الأخرى. (٤)

٧ وهو المختار عند أصحاب المتن (٥) فهذا ترجيح له أيضا.

١- مجمع الأنهر (٥٢٥/٢)

٢- الاختيار (٣٦/٣)

٣- الفتاوى النافذة (٤٠٠/٥)

٤- البحر الرائق (٢٥٥/٥)، حاشية الطحطاوى على الدر (٥٠٢/٢)، الجوهرة النيرة (٧٢/٢)، مجمع البحرين (٤٩١)، رمز الحقائق (٢٦٦/١)، النهر الفائق (٢٧٩/٣)، اللباب في شرح الكتاب (١٢٠/٢)، الهداية (٥٩٧/٢)، المعاصر على المختصر (٤٨١)، الفقه الحنفى وأدلته (١٠٨/٣)، الدر المنقى (٥٢٥/٢)، المبسوط للسرخسي (٢٤/١٣)، شرح الوقاية (٣٨٧/٢)، شرح النفاية (٢٨٥/٢)، شرح الغرر (١١٠/٦)، الإيضاح في شرح الأصلاح (٧٨/٢)

٥- المختار للفتوى (٣٦/٣)، كنز الدقائق (٢١٨)، الوقاية (٣٨٧/٢)، مجمع البحرين (٤٩١)، النفاية (٢٨٤/٢)، ملتقى الأبحر (٥٢٥/٢)، تنوير الأبصار (٤٢٥/٦)، غرر الأحكام (١٠٧/٦)

کتاب الخنثی

[۱۳۶] اختلافی مسئلہ

وإن كان (البول) في السبق سواء فلا يعتبر
بالكثرة عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وقالوا
- رحمهما الله تعالى - : ينسب إلى أكثرهما بولا .

توضیح المسألة:

سباق مسئلہ کے تناظر میں اگر وہ بچہ فرج و ذکر دونوں سے پیشاب کرے تو امام صاحبؒ کے نزدیک وہ مذکر ہوگا نہ مؤنث، بلکہ خنثی مشکل کہلائے گا (خواہ ان میں سے کسی ایک سوراخ سے زیادہ پیشاب آئے اور دوسرے سے کم)۔
صاحبین رحمہما اللہ تعالیٰ فرماتے ہیں کہ جس سوراخ سے پیشاب مقدار میں زیادہ آئے گا اس سوراخ و آلہ کے اعتبار سے اس پر مذکر یا مؤنث ہونے کا حکم لگایا جائے گا اور اسے خنثی مشکل میں سے شمار نہیں کیا جائے گا۔

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

- (۱) کثرت پیشاب قوت کی دلیل نہیں ہے کیونکہ یہ تو مخرج کی کشادگی اور تنگی کے باعث ایسا ہوتا ہے نہ کہ اس وجہ سے کہ وہی مخرج عضو اصلی ہے۔ (۱)
- (۲) ”نفس خروج البول“ بذات خود دلیل ہے لہذا اس کی جنس میں سے ”کثرت“ کے ذریعے، بوقت معارضہ، ترجیح واقع نہیں ہوگی جیسے قضاء کے باب میں دو سے زیادہ گواہوں کی صورت میں کثرت شہود سے دعویٰ میں مزید کوئی قوت نہیں آتی۔
نیز امام ابوحنیفہؒ نے کثرت بول کی بنیاد پر ترجیح کو اس لئے بھی ناپسند اور خلاف مشروع گردانا کہ جب امام ابو یوسفؒ نے ان کے روبرو مسئلہ میراث کی بابت کہا ”یورث من اکثرهما بولا“ تو امام صاحبؒ نے ان سے مخاطب ہو کر فرمایا:

۱- تبیس الحقائق (۶/۲۱۵)، الجوہرۃ النیرۃ (۲/۷۶)، مجمع الأنہر (۴/۶۷۸)، بدائع الصنائع (۶/۴۱۸)، الملباب فی شرح الکتاب (۲/۱۲۳)، شرح العینی علی الکثر (۲/۲۷۶)، الہدایۃ شرح البدایۃ (۴/۶۷۷)

”ابو یوسف! تم ہی بتاؤ کہ تم نے آج تک کسی قاضی کو دیکھا ہے جو برتنوں میں پیشاب کو تول رہا ہو۔“

امام صاحبؒ کی اس سے مراد یہ تھی کہ جن تولے ہیئت کثرت بول معلوم ہو ہی نہیں سکتی اور اس طرح کا اشتغال جائز ہی نہیں ہے۔^(۱)

(۳) امام سرخسیؒ نے اس موقع پر ایک لطیف دلیل ذکر کی ہے جو ان کی دقت نظر کا پتہ دیتی ہے، وہ یہ ہے کہ:

کثرت و قلت کا ظہور ”مبال“ کی بجائے ”بول“ میں ہوتا ہے کہ یہ اسی کا خاصہ ہیں جبکہ مسئلہ کا مدار ”مبال“ پر ہے نہ کہ ”بول“ پر، اور ”سبق“ کی صورت میں تو پہلا مخرج اسم مبال کا مستحق ہو جاتا ہے جبکہ ”معیت“ کی صورت میں دونوں مخرج اسمیت مبال کے مستحق بنتے ہیں لہذا اعلیٰ سبیل الوضوح معلوم ہوا کہ اس صورت میں وہ مولود ”مختی“ ہی رہے گا اسے کسی ایک ”مبال“ کی طرف منسوب کر کے مذکر یا مؤنث کہنا ترجیح بلا مرجح ہے جو درست نہیں ہے۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله (فلا يعتبر بالكثرة عند أبي حنيفة) ورجح دليله في الهداية والشروح، واعتمده المحبوبي والنسفي وصدر الشريعة.^(۳)

② قال الحلبي:

وإن استويا فهو مشكل ولا اعتبار بالكثرة خلافا لهما^(۴) (قال القول المقدم فيه راجع على ما قال الشامي كما مر غير مرة)

③ في الهندية:

وان كانا في السبق سواء فلا معتبر بالكثرة.^(۵)

④ قال ابن نجيم:

قال رحمه الله (ولا عبرة بالكثرة) وهذا عند أبي حنيفة وقالوا: ينسب إلى أكثرهما بولا لأنه يدل

۱۔ ماحوذ من: تبیین الحقائق (۶/۲۱۵) والكفاية (۱۰/۱۶۵)

و كذا في: حاشية الطحطاوى على الدر (۴/۳۴۹)، حاشية ابن عابدين على الدر (۱۰/۴۷۸)، البحر الرائق (۹/۳۳۵)

۲۔ المبسوط (۷/۶۱۲)؛ بتسهيل وتلخيص

۳۔ الترجيح والتصحيح (۳۱۳)

۴۔ ملتقى الأبحر (۴/۴۶۸)

۵۔ الفتاوى الهندية (۶/۴۵۷)

على أنه العضو الأصلي ولأن للأكثر حكم الكل في أصول الشرع فيترجح بالكثرة، وله أن كثرة ما يخرج ليس بدليل على الآلة لأن ذلك لا تساع المخرج وضيقه ^(١) (آخر الشارح العلام فيه دليل الإمام فهذا ترجيح له كما لا يخفى).

❶ كذا في الكتب الأخر (حيث أخر فيها دليل أبي حنيفة وهذا من ترجيح له كما مر) ^(٢)

❷ وكذا المتون على قول الإمام - وهذا أمانة كونه مختاراً في الباب - على ما يليك:

١- قال الموصلي: فإن بال منهما معاً فهو خنثى مشكل ولا معتبر بالكثرة. ^(٣)

٢- قال النسفي: وإن استويا فمشكل ولا عبرة بالكثرة. ^(٤)

٣- قال المحبوبي: وإن استويا فمشكل ولا تعتبر الكثرة. ^(٥)

٤- قال التمرتاشي: وإن استويا فمشكل ولا تعتبر الكثرة. ^(٦)

٥- قال صدر الشريعة الأصغر: وإن استويا فمشكل ولا يعتبر الكثرة. ^(٧)

١- البحر الرائق (٣٣٥/٩)

٢- بدائع الصنائع (٤١٨/٦)، الهداية (٦٧٧/٤)، مجمع الأنهر (٤٦٨/٤)، الاختيار (٤٣/٣)، المبسوط للسرخسي

(٦١٢/٧)، حاشية الطحطاوي على الدر المختار (٣٤٩/٤)، تبين الحقائق (٢١٥/٦)، شرح النقاية (٥٦٢/٢)

٣- المختار للفتوى (٤٣/٣)

٤- كنز الدقائق (٤٨٩)

٥- الوقاية (١٧٣/٤)

٦- تنوير الأبصار (٤٧٨/١٠)

٧- النقاية (٥٦١/٢)

[۱۳۷] اختلافی مسئلہ

وإن مات أبوه وخلف ابنا وخنثى (أى مشكل)
فالمال بينهما عند أبي حنيفة على ثلاثة أسهم للإبن
سهمان وللخنثى سهم وهو انثى عند أبي حنيفة فى
الميراث إلا أن يثبت غير ذلك^(۱) وقالوا: للخنثى
نصف ميراث الذكر ونصف ميراث الأنثى.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

فقہ کا معروف قاعدہ ہے:

”ما ثبت بالیقین لا يزول بالشك“^(۲)

یہاں ”اقل“ بالیقین ثابت ہے اور ”اکثر“ میں شک ہے کیونکہ اگر اسے لڑکا شمار کیا جائے تو وہ اکثر کا مستحق ہوتا ہے اور مؤنث کی صورت میں اقل کا استحقاق ثابت ہوتا ہے، لہذا ”اقل“ بالیقین ثابت ہے اور ”اکثر“ کے استحقاق میں شک واقع ہو گیا ہے چنانچہ قاعدہ بالاکل رُوسے اسے مؤنث شمار کر کے اقل ہی دیا جائے گا۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشى والحصكفى:

وله في الميراث أقل النصيبين يعنى أسوأ الحالين به يفتى كما سنحقيقه، وقالوا: نصف النصيبين

۱۔ قولہ ”إلا أن يثبت غير ذلك“: أى إلا أن يثبت أن نصيب الأنثى أكثر من نصيب الذكر فيعطى حينئذ نصيب الذكر، لأنه يعطى له أقل النصيبين أى أسوأ الحالين في الميراث (الجوهرۃ ۲: ۷۸ و العلانية ۱۰: ۴۸۲)

۲۔ ذكرت هذه القواعد في ۲۵ كتابا فصاعدا من كتب أصول الفقه والقواعد الفقهية، فمن أهمها:

أصول المزدوى (۱/ ۳۶۷)، قواعد الفقه للبرکتى (۱/ ۱)، علم أصول الفقه (۱/ ۹۲)، كشف الأسرار (۱/ ۵)، الأشباه

والنظائر لابن نجيم (۶۰)

۳۔ مدائع الصنائع (۶/ ۴۲۰)، الهداية (۴/ ۶۷۹)، المحررات (۹/ ۳۴۱)، تبیین الحقائق (۶/ ۲۱۷)، مجمع الأنهر (۴/ ۴۷۱)

فلو مات أبوه وترك معه ابنا واحدا له شئهمان وللخنثى سهم.

قال ابن عابدين:

قوله (وقالا: نصف النصيبين) أى نصف مجموع حظ الذكر والانثى

ثم أعلم أن هذا قول الشعبي، ولما كان من أشياخ أبي حنيفة وله في هذا الباب قول مبهم، اختلف أبو يوسف ومحمد في تخريجه، فليس هو قولاً لهما، لأن الذى في السراجية أن قول أبي حنيفة هو قول أصحابه، وهو قول عامة الصحابة، وعليه الفتوى. (١)

٢ قال الحلبي والحصكفي:

وله في الميراث أخس النصيبين من الميراث عند الإمام ومعه محمد في عامة الروايات على الأظهر كما في المضمرات وعليه الفتوى. (٢)

٣ قال داماد أفندي:

وله أى للخنثى المشكل أخس النصيبين من الميراث عند الإمام وأصحابه وعليه الفتوى. (٣)

٤ قال الزحيلي:

حكم ميراث المشكل:

١ - مذهب الحنفية المفتى به: يعطى أقل النصيبين أو أسوأ الحالين من فرض ذكوره أو أنوثته. (٤)

٥ قال الكاساني:

إذا مات رجل وترك ابنا معروفا وولدا خنثى فعند أصحابنا رحمهم الله تعالى يقسم المال بينهم أثلاثاً: للابن المعروف الثلثان وللخنثى الثلث، ويجعل الخنثى ههنا أنثى كأنه ترك ابنا وبنتاً..... وقال الشعبي رحمه الله: يعطى نصف ميراث الذكر ونصف ميراث الأنثى لأنه يحتمل أن يكون ذكراً ويحتمل أن يكون أنثى، فيعطى له نصف ميراث الرجال ونصف ميراث النساء، والصحيح قول أصحابنا رحمهم الله تعالى. (٥)

٦ كذا في الكتب الأخر. (٦)

١ - الدر المختار مع زرد المحتار (٤٨٢/١٠)

٢ - الدر المنتقى (٤٧١، ٤٧٠/٤)

٣ - مجمع الأنهر (٤٧٠/٤)

٤ - الفقه الإسلامى وأدلته (٧٩٠، ٦)

٥ - بدائع الصنائع (٤٢٠، ٤١٩/٦)

٦ - الكفاية (١٦٧/١٠)، الباب في شرح الكتاب (١٢٥/٢)، السراجية (٤٩)، المعاصر على المختصر (٤٨٥).

الشريفة (١٢٦)، الموارث في الشريعة الإسلامية (١٩٥)، شرح الطائي على الكثر (٢٧٧/٢)

کتابُ المفقود

[۱۳۸] مسئلہ

فإذا تم له مائة وعشرون سنة من يوم وُلد حکمنا بموته واعتدت امرأته وقسم ماله بين ورثته الموجودين في ذلك الوقت.

تمہید برائے قول مفتی بہ:

مفقود کی موت کا حکم کب لگایا جائے گا؟ اس بارے میں احناف کے بارہ (۱۲) اقوال ہیں:

(۱) جب اس کے ہم عمر لوگ فوت ہو جائیں

(۳) ۷۰ سال

(۳) ۶۰ سال

(۲) ۳۰ سال

(۷) ۱۰۰ سال

(۶) ۹۰ سال

(۵) ۸۰ سال

(۱۰) ۱۱۰ سال

(۹) ۱۰۷ سال

(۸) ۱۰۵ سال

(۱۱) ۱۲۰ سال (کمافی "المختصر" للقدوری)

(۱۲) یہ حکم قاضی کی رائے کے سپرد ہے۔^(۱)

پھر ان اقوال کی تصحیح و ترجیح میں اختلاف وارد ہوا ہے کما هو ظاهر من قول ابن نجیم حیث قال

فیہ: "واختلف الترجیح" ^(۲) چنانچہ اس بارے میں مندرجہ ذیل تین اقوال کی ترجیح منقول ہے:

۱۔ موت الاقران ^(۳)

۲۔ تسعون سنہ ^(۴)

۱۔ انظر له: الدر المنتقى (۲/۵۴۰)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (۲/۵۰۹)

۲۔ البحر الرائق (۵/۲۷۷)

۳۔ سیأتی تحریجہ مستقلاً.

۴۔ البحر الرائق (۵/۲۷۷)، رمز الحقائق للعینی (۱/۲۷۰)، الفتاویٰ الہندیہ (۲/۳۰۰)، الفتاویٰ التاترخانیہ

(۵/۴۱۸)، المحيط البرہانی (۵/۳۵۸) مجمع الأنہر (۲/۵۴۱)، خلاصۃ الفتاویٰ (۴/۴۳۸)، الباب فی شرح

الکتاب (۲/۱۲۶)، الدر المنتقى (۲/۵۴۰)، جامع الرموز (۲/۳۹۰)، النہر الفائق (۳/۲۹۲)، شرح الطائمی علی الکتر

(۱/۲۷۰)، الفتاویٰ السراجیہ (۷۹)

مفتی بہ قول:

ان اقوال ثلاثہ میں سے قول اول (موت الاقران) ”ظاہر الروایۃ“ ہے اور یہی ظاہر مذہب اور قول مختار ہے، فلا حظ تخريجہ من كتب الفتاوى ومستدله من مواضعہ فیما یلیک:

مستدلہ:

(۱) قال الشافعی: قال علی بن أبی طالب (رضی اللہ عنہ) فی إمراة المفقود: امرأة ابتليت فلتصبر لا تنکح حتی یأتیہا یقین موتہ۔^(۲)

اس مفقود کے تمام ہم عمر افراد کے مرچکنے کے بعد اس کی موت بھی بمنزلہ یقین ہے لہذا اس مدت کے بعد اس کی بیوی عدت وفات گزار کر اثر مذکور کے موافق نیا نکاح کرنے کی مجاز ہوگی۔
(۲) فقہ کا اصول ہے:

”العبرة للغالب الشائع لا للنادر“۔^(۳)

یہ نوادر میں سے ہے کہ کوئی انسان اپنے ہم عمر لوگوں کے فوت ہو جانے کے بعد بھی زندہ رہ رہا ہو لہذا حکم کی بناء ”امرنادر“ پر نہیں رکھی جائے گی بلکہ امر ظاہر وغالب کے موافق مفقود کو اس کے اقران کی موت کے بعد مردہ شمار کیا جائے گا اور یہی مذکورہ بالا قاعدہ کا مقتضی ہے۔^(۴)

۱۔ تبیین الحقائق (۳/۳۱۲)، شرح العینی علی الكنز (۱/۲۷۰)، الفتاویٰ الہندیہ (۲/۳۰۰)، المبسوط للسرخسی (۶/۱۵۳)، البحر الرائق (۵/۲۷۷)، النہر الفائق (۳/۲۹۲)، الفقہ الإسلامی للزحیلی (۷۸۹۲)
۲۔ السنن الکبریٰ للبیہقی (۷/۴۴۶)، رقم (۱۵۹۸۴)، السنن الصغریٰ (۲/۳۴۷)، رقم (۳۰۰۳)، مصنف ابن أبی شیبہ (۳/۵۲۱)، رقم (۱۶۷۱۴)، مصنف عبدالرزاق (۷/۹۰)، رقم (۱۲۳۳۲)، معرفة السنن والآثار (۱۲/۴۷۷)، رقم (۴۹۲۰)
قلت: ذکرہ البیہقی من قول الشافعی تعلیقاً۔ وحکمہ قد تقدم۔ وأخرجه عبدالرزاق بإسنادہ عن معمر عن ابن ابی لیلی عن الحكم أن علیاً -رضی اللہ عنہ- قال: فذکرہ۔

۳۔ قواعد الفقہ للبرکتی (۱/۱۹)، کشف الأسرار (۶/۴۴۷)، القواعد والضوابط الفقہیہ (۲/۶۲۸)، مجلة الأحكام العدلیہ (۱/۲۰)، المقاصد عند الإمام الشاطبی (۲/۱۱۶)، الموسوعة الفقہیہ (۳۵/۲۰۶)، مجلة مجمع الفقہ الإسلامی (۲/۱۱۰۰۷)

۴۔ فتح القدیر (۶/۱۳۹)، تبیین الحقائق (۳/۳۱۲)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر (۲/۵۰۹)، العناية علی هامش الفتح (۶/۱۳۹)، الکفایۃ الملحقۃ بالفتح (۶/۲۹)، الدر شرح الغرر (۶/۹۷)

(۳) ہر وہ چیز جس کی پہچان کی ضرورت ہو شریعت میں اس کا طریقہ کاریہ ہے کہ اس فی کی امثال کی طرف رجوع کیا جائے کفیم المتلفات ومهر مثل النساء۔

اسی طرح یہاں بھی اس مفقود کے امثال یعنی اس کے ہم عمر لوگوں کی وفات کی طرف رجوع کیا جائے گا۔^(۱)

تخریج:

① قال الحلبي والحصكفي:

وإذا مضى من عمره ما لا يعيش اليه أقرانه..... وقيل مائة وعشرون سنة أو مفوض إلى

رأى القاضي كما في القهستاني

قلت: فهذه اثني عشر قولاً عندنا أرجحها الأول أعني موت الأقران وهو المذهب كما في

التنوير وغيره وصنيع المصنف يقتضيه، فتنبه، حكم بموته،^(۲)

② قال التمرتاشي:

يوقف قسطه (أي المفقود) إلى موت أقرانه في بلده على المذهب لأنه الغالب.

قال الطحطاوى:

قوله (على المذهب) مقابل له أحد عشر قولاً، أقلها ثلاثون سنة والأرجح ما في

المصنف أفاده في شرح الملتقى، قال في البحر: والعجب من المشايخ كيف يختارون خلاف ظاهر المذهب مع أنه واجب الاتباع على مقلدى أبي حنيفة رضى الله عنه.^(۳)

③ قال ابن نجيم:

قوله (وحكم بموته بعد تسعين سنة)..... وقد وقع الاختلاف في هذه واختلف

الترجيح فظاهر الرواية وهو المذهب أنه مقدر بموت الأقران في السن..... والعجب من المشايخ كيف يختارون خلاف ظاهر المذهب مع أنه واجب الاتباع على مقلدى أبي حنيفة رحمه الله تعالى.^(۴)

④ قال داماد أفندى:

وإذا مضى من عمره أى المفقود ما أى مدة لا يعيش إليه أقرانه وهو ظاهر

۱۔ درر الحکام (۹۷/۶)، التبيين للزليعى (۳۱۲/۳)، الطحطاوى على الدر المختار (۵۰۹/۲)

۲۔ الدر المنتقى (۵۴۰/۲)

۳۔ حاشية الطحطاوى على الدر المختار (۵۰۹/۲)

۴۔ البحر الرائق (۲۷۷/۵)

- المذهب حکم بموته. (۱)
 ۵ کذا في الكتب الآخر. (۲)

فائدہ:

مذکورہ بالا قول ارنج کے موافق جب مفقود کی موت کا حکم لگا دیا جائے گا تو اب اس پر قدوری کے زیر بحث مسئلہ کی رو سے دو احکام متعلق ہوں گے:

- ۱۔ زوجہ مفقود کی عدت کا حکم
- ۲۔ مال مفقود میں تقسیم میراث کا حکم

مال مفقود کا حکم:

مسئلہ ثانیہ (مال مفقود کا حکم) تو ایسے ہی ہے کہ موت کا حکم لگنے کے بعد مفقود کا مال اس کے اُس وقت موجود زندہ ورثاء میں ان کے حصص شرعیہ کے موافق تقسیم کر دیا جائے گا، بہر حال مذکورہ قول ارنج کے موافق (وہو موت اقرانہ) قضاء موت سے قبل مفقود کا مال حکم قاضی محفوظ کر لیا جائے گا اور ہرگز تقسیم نہیں ہوگا۔ وہو المختار والمعمول بہ عند الاحناف

زوجہ مفقود کا حکم:

البتہ مسئلہ اولیٰ (زوجہ مفقود) میں ہر چند کہ احناف کا مذہب از روئے دلیل نہایت قوی اور غایت احتیاط پر مبنی ہے مگر متاخرین فقہائے حنفیہ نے وقت کی نزاکتوں اور فتنوں پر نظر فرماتے ہوئے ضرورت شدیدہ کے پیش نظر اس مسئلہ میں امام مالکؒ کے قول پر فتویٰ دیا ہے جبکہ اس پر فتویٰ دینے کی تجویز فقہ حنفی کی کتب میں خود مشائخ کے کلام میں بھی پہلے سے مصرح ہے، کما فی جامع الرموز للقمہستانی:

”وقال مالک والأوزاعي إلى أربع سنين فينكح عرسه

بعدها كما في النظم، فلو أفتى به في موضع الضرورة ينبغي أن لا

بأس به على ما أظن.“ (۳)

الغرض اب عند الاحناف اسی پر عمل اور یہی قول رائج ہے کما هو مصرح مفصلاً في ”الحيلة الناجزة للحليلة

۱۔ مجمع الأنهر (۲/۵۴۰)

۲۔ الباب في شرح الكتاب (۲/۱۲۶)، ملتقى الأبحر (۲/۵۴۰)، حيث قدم هذا القول، الهداية شرح البداية

(۲/۶۰۴)، غرر الأحكام (۶/۹۷)

۳۔ (۲/۳۹۰)، وكذا في رد المحتار (۶/۴۵۲) والدر المنقذ (۲/۵۴۰)

العاجزة“ للشيخ التهانوي قدس سره واتفق عليه جميع المشايخ الفقهاء الحنفية في ديارنا - شبه القارة الهندية -
لهذا ذيل میں ”حیلنا جزءہ“ کی روشنی میں تحریر کردہ فتویٰ (کہ اب فقہ حنفی میں یہی قول مختار و معمول بہ ہے) ذکر کیا جاتا ہے - مع الترتیب، البتہ یہ مسئلہ چونکہ فقہ مالکی سے لیا گیا ہے اس لئے اس کے متدل کیلئے انہی کی کتب کی طرف مراجعت کی جائے^(۱)، خلاصہ یہ ہے کہ امام مالک رحمۃ اللہ علیہ نے اس کو آثار صحابہ سے اخذ کیا ہے^(۲) - جو جامعہ دارالعلوم کراچی کے دارالافتاء سے، برقم الفتویٰ: ۱۵/۲۹۳، صادر ہوا ہے:

سوال: مفقود کی بیوی کیلئے شرعی حکم کیا ہے؟
تفصیل سے وضاحت فرمائیں۔

الجواب: حامداً ومصلياً

مفقود کی بیوی کیلئے اصل حکم تو یہ ہے کہ وہ عفت و عصمت کے ساتھ اپنی زندگی گزارے، لیکن اگر وہ مفقود شوہر کے نکاح سے رہائی حاصل کرنا چاہے تو درج ذیل صورت اختیار کر کے حاصل کرنے کی گنجائش ہے:
مفقود کی بیوی اپنا یہ مقدمہ مسلمان قاضی کی عدالت میں پیش کرے اور گواہوں سے ثابت کرے کہ میرا نکاح فلاں شخص کے ساتھ ہوا تھا، پھر گواہوں سے اس کا مفقود اور لاپتہ ہونا ثابت کرے، اس کے بعد قاضی خود اپنے طور پر اس کی تفتیش و تلاش کرے، جہاں اس کے جانے کا غالب گمان ہو وہاں آدمی بھیجا جائے، اور جس جس جگہ جانے کا غالب گمان نہ ہو صرف احتمال ہو وہاں اگر خط ارسال کرنے کو کافی سمجھے تو خطوط ارسال کر کے تحقیق کرے اور اگر اخبارات میں شائع کر دینے سے خبر ملنے کی امید ہو تو یہ بھی کرے۔

الغرض تفتیش و تلاش میں پوری کوشش کرے اور جب پتہ چلنے سے مایوسی ہو جائے تو قاضی عورت کو چار سال تک مزید انتظار کا حکم دے۔ پھر ان چار سالوں کے اندر بھی اگر مفقود کا پتہ نہ چلے تو عورت قاضی کے پاس دوبارہ درخواست کرے جس پر قاضی اس کے مُردہ ہونے کا فیصلہ سنا دے اس کے بعد چار ماہ دس دن عدت و فوات گزار کر عورت کو دوسری جگہ نکاح کرنے کا اختیار ہوگا۔

اور اگر عورت زنا کا شدید خطرہ ظاہر کرے تو ایسی صورت میں چار سال کے انتظار کا حکم ضروری نہیں بلکہ یہ دیکھا جائے گا کہ شوہر کے غائب ہونے کے وقت سے اب تک کم از کم ایک سال کا عرصہ گزر چکا ہے یا نہیں، اگر گزر چکا ہو تو

۱۔ نحو: المدونة (۴/۵۰۱)، الفواکھ الدوانی (۲/۴۱)، وغیرہما۔

۲۔ منها: آثار عمر بن الخطاب رضی اللہ عنہ: أنظر لها: مؤضا مالك (۴/۸۲۸)، رقم (۲۱۳۴)، السنن الكبرى

(۷/۴۴۵)، رقم (۱۵۹۷۴)، سنن الدارقطني (۳/۳۱۱)، رقم (۲۵۴)

و آثار عثمان بن عفان رضی اللہ عنہ: أنظر لها: السنن الكبرى للبيهقي (۷/۴۴۵)، رقم (۱۵۹۷۵)، مصنف ابن أبي

شيبه (۳/۵۲۱)، رقم (۱۶۷۱۷)، وأثر ابن عباس رضی اللہ عنہما: أنظر له: المرجع السابق (۴/۱۴۳)، رقم (۱۸۷۳۰)

القول الصواب في مسائل الكتاب

قاضی مزید مہلت دینے کے بغیر اس وقت بھی نکاح ختم کر سکتا ہے۔

اسی طرح اگر زنا میں مبتلا ہونے کا خطرہ تو نہیں لیکن مفقود کا اتنا مال موجود نہیں جو ان چار سالوں میں اس کی بیوی کے نان و نفقہ کے لئے کافی ہو یا بیوی کے لئے مفقود کے مال سے نان نفقہ حاصل کرنا مشکل ہو تو اس صورت میں اگر نان و نفقہ دینے کے بغیر کم از کم ایک ماہ گزرا ہو تو قاضی نکاح ختم کر سکتا ہے۔

واضح رہے کہ آخری ان دونوں صورتوں میں عورت، عدت و فوات کے بجائے عدت طلاق گزارے گی جو قاضی کے فیصلہ کے وقت سے شمار ہوگی۔

فی البحر:

قوله: ولا يفرق بينه وبينها، أي بين زوجته لقوله عليه السلام في امرأة المفقود: إنها امرأته حتى ياتيها البيان، وقول علي رضي الله عنه فيها: هي امرأة ابتليت فلتصبر حتى يتبين موت أو طلاق. ۱ (۵: ۱۶۳)

فی شرح الجلیل علی مختصر الخلیل:

فيؤجل أربع سنين ان دامت نفقتها..... فإن لم تدم نفقتها من ماله فلها التطلق لعدم النفقة بلا تأجيل، وكذا إن خشيت على نفسها الزنا فيزاد على دوام نفقتها عدم خشيتها الزنا (۲: ۳۸۵) وفي حاشية الدسوقي:

فيؤجل أي المفقود الحر أربع سنين ان دامت نفقتها من ماله وإلا طلق عليه لعدم النفقة. (۲: ۴۷۹)

وفي الشرح الصغير:

والا فلها التطلاق عليه لعدم النفقة..... أي ولم تخش العنت وإلا فتطلق عليه لضرر فهي أولى من معدومة النفقة. (۲: ۶۹۴)

وفي الفقه الإسلامي وأدلته للشيخ الزحيلي:

ورأى المالكية والحنابلة جواز التفريق للغيبة إذا طال وتضررت الزوجة بها، ولو ترك لها الزوج ما لا تنفق منه أثناء الغياب، لأن الزوجة تنضر من الغيبة ضرراً بالغاً. ^(۱) والضرر يدفع بقدر الإمكان لقوله صلى الله عليه وسلم: "لا ضرر ولا ضرار"..... وجعلوا حد الغيبة الطويلة سنة فأكثر على المعتمد وفي قول: ثلاث سنوات ۱ (۷: ۵۳۳)

وفي الأحوال الشخصية للشيخ محمد أبو زهرة:

۱- قد وقع التسامح من منبذ الأحرف في هذا المقام من الفتوى، حيث زاد فيه عبارة ليست في أصل الكتاب (أي الإسلامي المذكور)، فلذا لم أذكرها ههنا وإن كانت موجودة في الفتوى.

والتفريق للتضرر من الغياب هو مذهب مالك وأحمد لأن المرأة قد تقع في جريمة دينية بإهمالها..... ولا بد للتفريق بالغياب ان تمضى مدة تستوحش فيها لزوجة وتتضرر فعلا، لأن الفرقه بسبب ذلك هى للتضرر الواقع لا للتضرر المتوقع فقط، وقد جعل أحمد أدنى مدة يجوز أن تطلب التفريق بعدها ستة اشهر..... أما مذهب مالك رضى الله عنه وقد اختلف في الحد الأدنى للتضرر، فقليل: ثلاث سنين، وقيل: سنة، وبهذا أخذ القانون. ٥١ (ص ٣٨٩)

وفي الشرح الصغير:

وتعتد زوجة المفقود حرة أو أمة صغيرة أو كبيرة في أرض الإسلام متعلق بالمفقود عدة وفاة على ما تقدم، ابتداءها بعد الأجل ٥١ (٢: ٢٩٣)

وفي شرح منح الجليل:

ثم بعد التلوم وعدم وجدان النفقة والكسوة طلق^(١) وإن كان غائبا..... يعنى أن الغائب البعيد الغيبة وليس له مال أو له مال لا يمكنها الوصول إليه إلا بمشقة حكمه حكم العاجز الحاضر ٥١ وفيه: وله أى الزوج المطلق عليه لعدم النفقة الرجعة للزوجة المطلقة لأنه طلاق رجعى، ابن عرفة. (٢: ٣٢٣)

وفي آخر فتوى العلامة هاشم رحمه الله مفتى المالكية بالمدينة المنورة زادها الله شرفها: وهذا (التطليق) بعد التلوم بنحو شهر أو باجتهاده عند المالكية يعنى في صورة عدم النفقة)..... وإن كان لخوفها الزنا وتضررها بعدم الوطى والعانة وجود النفقة والغناء فبعد صبرها سنة فأكثر عند جلّ المالكية ٥١ (الحيلة الناجزة ص ١٢٣)..... والله تعالى أعلم، انتهى الفتوى. ويقول العبد الضعيف عفا الله تعالى عنه:

وكذا في الكتب الأخر في الفقه المالكي.^(٢)

والفقه العام.^(٣)

١- في الفتوى "طلق" وهذا من مسامحات التنضيد فيه أيضا، والصواب ما رسمت أى "طلق" كما في أصل الكتاب
٢- المدونة (٤/٤٤٨، ٤٥١)، حاشية الصاوى على الشرح الصغير (٦/٦٩)، مواهب الجليل في شرح مختصر الشيخ خليل (٤/١٨٣)، بداية المجتهد (٢/٤٢)، شرح مختصر خليل للخرشي (٤/١٤٩)، التاج والإكليل (٥/٤٩٥)، منح الجليل شرح مختصر خليل (٤/٣١٨)، فتاوى ابن عليش (٢/٢٣)، النهجة في شرح التحفة (١/٦٤٢)، رسالة ابن أبي زيد القيروانى مع شرحها الفواكه الدوانى (٢/٤١٠٣٩)، الكافى في فقه اهل المدينة (٢/٥٦٧)، جامع الامهات لابن الحاجب (١/٢١٧)، الشرح الكبير للشيخ الدردير (٢/٤٧٩)

٣- الموسوعة الفقهية (٢٩/٦٥)، الفتاوى الفقهية الكبرى (٤/١٠٨)

كتاب إحياء الموات

[١٣٩] اختلافي مسئلة

من أحياء (أى المَوات) بإذن الإمام ملكه وإن
أحياءه بغير إذنه لم يملكه عند أبي حنيفة - رحمه
الله تعالى - وقالوا - رحمهما الله تعالى -: يملكه.

مفتي به قول:

فتوى إمام أبو حنيفة رحمه الله تعالى قول به -

قول مفتي به كما استدل: ☆

(١) عن ابن عباس رضى الله عنهما أن الصعب بن جثامة قال: إن رسول الله صلى الله عليه وسلم

☆..... يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

احتج بعضهم لأبي حنيفة ههنا بحديث صريح - فى الجملة - عن معاذ مرفوعاً: "إنما للمرء ما طابت به نفس إمامه" كما فى بعض كتب الفقه.

قلت: أخرجه الطبرانى فى "المعجم الأوسط" ٢٣:٧ (٦٧٣٩)، و "المعجم الكبير" ٢٠:٤ (٣٥٣٤)، و "مسند الشاميين" ٣٦٦:٤ (٣٥٧١)؛ ولكن إسناده لا يصلح للاحتجاج به لعمر بن واقد فيه:

وهو متروك: كما قال الهيثمى فى "مجمع الزوائد" ٥٩٦:٥ (٩٦٩٧)، والنسائى فى "كتاب الضعفاء والمتروكين" ٨٠:١ (٤٥٣)، والذهبى فى "الكاشف" (٩٠:٢) (٤٢٤٦)، و "المغنى فى الضعفاء" ٤٩١:٢ (٤٧٢٢)، وابن حجر فى "تقريب التهذيب" ٤٢٨:١ (٥١٢٣)، وابن حبان فى "المجروحين" له (٧٧:٢) ونقله ابن الجوزى فى "الضعفاء والمتروكون" ٢٣٣:٢ (٢٥٩٨) وأقره،

ومنكر الحديث: كما قال البخارى فى "التاريخ الكبير" ٣٨٠:٦ (٢٦٩٩)، و "كتاب الضعفاء الصغير" ٨٥:١ (٢٦٣)، وأبو حاتم الرازى فى "الجرح والتعديل" ٢٦٧:٦ (١٤٧٥)، ونقله العقيلي فى "الضعفاء الكبير" ٢٩٣:٣ (١٢٩٦) من البخارى وأقره،

ولا شئ: كما قال ابن حبان فى "كتاب الثقات" فى ترجمة عمر بن يزيد ١٧٩:٧ (٩٥٥٠)؛ وقال الذهبى فى "ميزان الاعتدال" ٢٩١:٣ (٦٤٦٥): روى الفسوى عن دحيم قال: لم يكن شيوخنا يحدثون عنه، قال: وكأنه لم يشك أنه كان يكذب، وكذبه مروان بن محمد؛ كما فى "تهذيب الكمال" للمزى ٢٨٨:٢٢ (٤٤٦٨)؛ وكان مروان يقول: عمرو بن واقد كذاب.

==

قال: "لا حمى الا لله ولرسوله" (۱)

وجوه الاستدلال:

۱- قال العيني:

الحمى ما حمى من الأرض فدل أن حكم الأرضين إلى الانمة لا إلى غيرهم. (۲)

۲- وقال اللغوي الشهير أبو اسحق الحربي:

منها وقول النبي صلى الله عليه وسلم: لا حمى إلا لله ورسوله: فإنما ذلك ما ليس بعامر انما هو موات أو أرض كلاً أو ماء أو ملح وما الناس فيه شركاء (۳) فيقول العبد الضعيف عفا الله عنه: علم منه ان الأرض الموات الولاية عليها لانمة المسلمين فلا يملكها أحد بدون (إذنبهم).

۳- حضور صلى الله عليه وسلم نے أرض مذکور کو اللہ اور اس کے رسول صلی اللہ علیہ وسلم کی طرف منسوب کیا ہے اور جو چیز اللہ اور رسول کی طرف منسوب ہو اس میں سے کوئی چیز بھی امام کی اجازت کے بغیر آدمی اپنے لئے خاص نہیں کر سکتا جیسے مال غنیمت میں خمس کی نسبت اللہ اور اس کے رسول کی طرف کی گئی ہے اور اس میں بلا اذن امام کوئی شخص اپنے لئے کسی چیز کو نہیں لے سکتا۔ (۴)

== ورواه البيهقي في "معرفة السنن والآثار" ۸: ۹، من حديث بقیة بن الولید عن رجل لم یسمه عن مکحول وقال في آخره: وهذا منقطع بین مکحول ومن فوقه ورواه عن مکحول مجهول ولا حجة في مثل هذا الإسناد. فلذلك لعل الشيخ العثماني لم یورده في "الإعلاء" لما تعرض لأدلة أبي حنيفة من السنة تاييداً لمذهبه وترجيحاً له. وبذلك قال البیہقی في "العمدة" ۲: ۱۲ بعد ایراده نقلاً عن الإمام البيهقي: "ولا حجة في مثل هذا الإسناد" وأقره ثم قال لمزيد الرد عليه: "فإن قلت: رواه ابن خزيمة من حديث عمرو بن واقد عن موسى بن يسار عن مكحول عن جنادة بن أبي أمية عن معاذ، قلت: قال: عمرو متروك باتفاق". وقال ابن حجر في "الدرية" ۲: ۱۲۸: هذا الإسناد لا يحتج به. هذا ما ظهر لي استناداً إلى كلام المشايخ (كالعيني وغيره) والله أعلم بالصواب.

۱- صحيح البخاری (۱۱۳/۳) رقم (۲۳۷۰)، وكذا أخرجه ابن حبان في صحيحه (۵۴۰/۱۰) رقم (۴۶۸۵) عن أبي هريرة رضي الله عنه مرفوعاً.

۲- عمدة القاری (۲/۲۴۸) وكذا قال الطحاوی في "شرح معاني الآثار" (۳/۲۶۹) رقم (۴۹۱۴)

۳- غريب الحديث للحربي (۲/۳۶۲)

۴- مستفاد من البناية (۱۵/۱۰)

(۲) عن معمر عن ابن طاوس عن أبيه قال، قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: "عَادِيٌّ ☆ الأرض لله ولرسوله، ثم هي لكم" (۱)

وجه الاستدلال:

اس کی وجہ استدلال بھی اسی جہت و نمط پر ہے جو سابق میں گزری کہ اس میں غیر مملوکہ بجز زمینوں کی نسبت اللہ اور اس کے رسول کی طرف کی گئی ہے، ارجح (۲)

(۳) عن محمد قال قال عمر رضى الله عنه: "لنا رقاب الأرض" (۳)

وجه الاستدلال:

قال ابن الأثير الجزري:

"لنا رقاب الأرض" أى نفس الأرض. (۴)

لہذا اثر مذکور سے معلوم ہوا کہ زمینوں کی ولایت دراصل ائمہ مسلمین کو حاصل ہے اور انہی کا ان پر اختیار کامل ہے لہذا ان کی دسترس و قبضہ سے یہ اس وقت تک نہیں نکل سکتیں جب تک کہ وہ خود، شہروں کی تعمیر و ترقی اور فلاح و صلاح کیلئے، اپنی صوابدید کے موافق جس کو مناسب سمجھیں نہ دے دیں۔ (۵)

☆ شرح غریب الحديث (عادى):

۱- قال النسفي في "طلبة الطلبة"، ص (۳۱۳):

وقال عليه السلام "ان عادى الأرض لله ولرسوله فمن أحيا أرضاً ميتة فهي له" أى القديم من الأرض الموات التي لا مالك لها وهو منسوب إلى عاد وهم كانوا في قديم الزمان (وكذا فسر السرخسي في "المبسوط" ۲۳: ۱۶۸)

۲- في معجم لغة الفقهاء (۳۵۶: ۱):

العادى: بتشديد الياء، النسبة إلى العادة؛ الشيء القديم الذى لا يعرف له مالك (نسبة إلى قبيلة عاد البائدة)، ج: عاديات ومنه: "البئر العادية" و "عادى الأرض لله"

۱- "الأموال" لابی عبید قاسم بن سلام (۱۳۶/۲) رقم (۵۸۱)

قلت: رجاله ليس أحد منهم من لا تقبل روايته (معمر هو ابن راشد الأزدى وابن طاوس هو عبد الله) إلا أنه من مرسل طاوس فمثله مقبول عندنا.

۲- البناية (۱۰/۱۵)

۳- شرح معاني الآثار للطحاوى (۲۷۰/۳) رقم (۴۹۱۸)

۴- النهاية في غريب الحديث والأثر (۲۴۹/۲)

۵- شرح معاني الآثار (۲۷۰/۳)

(۴) ”ارض موات“ کو ”بیت المال“ پر قیاس کیا گیا ہے۔ بیت المال کی صورت حال یہ ہے کہ کوئی متعین آدمی اس کا مالک نہیں ہوتا بلکہ سب مسلمان اپنے ثبوت حق میں اس کے اندر برابر کے شریک ہوتے ہیں لہذا کوئی آدمی اس بات کا مختار نہیں ہوتا کہ بلا اذن امام اس میں سے کچھ مال اپنے لیے مختص کر سکے چنانچہ امام وقت، بیت المال میں سے جتنی اور جس چیز کا کسی کو مالک بناتا ہے وہ اسی کا مالک ہوتا ہے۔

بعینہ اسی طرح ”ارض موات“ میں تمام مسلمانوں کا حق ثابت وقائم ہے لہذا کوئی فرد واحد اس بات کا مجاز نہیں ہوگا کہ وہ اذن امام کے بغیر خود اس میں سے کچھ حصہ ارض کو اپنے لیے مختص کر کے اس کا مالک بن جائے۔^(۱)

(۵) یہ زمینیں چونکہ اول کفار کے قبضہ میں تھیں پھر مسلمانوں کے قبضہ میں آ گئیں لہذا ان کا حکم ”فئی“ کا ہے اور ”غنیمت“ کی طرح ”فئی“ میں بھی یہی قاعدہ ہے کہ کوئی آدمی علی الا نفرد امام کی اجازت کے بغیر اس کا کوئی حصہ اپنے لیے خاص نہیں کر سکتا۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

(ملکها إن أذن له الإمام في ذلك) وقال: يملكها بلا إذنه:

قال الشامی:

قوله (وقالا: يملكها بلا إذنه) ... وقول الإمام هو المختار ولذا قدمه في الحانية والملتقى كعادتهما وبه أخذ الطحاوی وعليه المتون.^(۳)

② قال الطحطاوی:

قوله (إن أذن له الإمام في ذلك) هذا قول الإمام وأخذ الطحاوی في مختصره بقول الإمام وهو المختار فإن قاضی خان قدمه وقد قرر في أول كتابه أنه يقدم المختار.^(۴)

③ قال الحصکفی:

من أحيأها بإذن الإمام ولو ذميا ملكها وبلا إذنه لا يملكها عنده خلافا لهما، والأول المختار فإن قاضی خان قدمه وقد قرر ذلك في أول كتابه.^(۵)

۱۔ شرح مختصر الطحاوی للحصاص (۳/۴۴۴)

۲۔ تبیین الحقائق (۶/۳۵)، البحر الرائق (۸/۳۸۷)، حاشیة الطحطاوی علی الدر المختار (۴/۲۱۴)

۳۔ رد المختار (۷/۱۰)

۴۔ حاشیة الطحطاوی علی الدر المختار (۴/۲۱۴، ۲۱۵)

۵۔ الدر المنقی (۴/۲۲۹)

- ٤ ملکہ ان اذن له الإمام في الإحياء فلو لم ياذن له لم يملكه عنده وملكه عندهما والأول المختار فإن قاضي خان قدمه وقد قرر ذلك في أول كتابه. ^(١)
- ٥ كذا في "الخانية" ^(٢) و "ملتقى الأبحر" ^(٣) (حيث قدّم فيهما قول الإمام وهو ترجيح له على ما عرف من صنيع مؤلفيهما في المختار والراجح عندهما فيهما).
- ٦ كذا في الكتب الأخر (حيث أخرج مصنفوها دليل الإمام فيها وضمّنوه جواب دليلهما، فهو ترجيح له أيضا كما عرف في موضعه) ^(٤)
- ٧ المتون المعتبرة على قول الإمام بل جميع المتون عليه. ^(٥)

[١٣٠] مسئلة

من حفر بئرا في بركة فله حريمها وإن
كانت للناسخ فحريمها ستون ذراعا.

مفتي به قول:

مفتي به قول کے موافق بئرا ضح کا حريم (بھی بئر عطن کی طرح) چالیس ذراع ہی ہے۔

قول مفتي به كما متدل:

عن عبد الله بن مغفل أن النبي صلى الله عليه وسلم قال: "من حفر بئرا فله أربعون ذراعا عطنا

١- جامع الرموز (٢/٢٧٨)

٢- (٣/٢١٩)

٣- (٤/٢٢٩)

٤- الاختيار لتعليل المختار (٣/٧٦)، تبين الحقائق (٦/٣٥)، المبسوط للسرخسي (٢٣/٢٩٥)، الهداية (٤/٤٨٣)، كشف الحقائق (٢/٢٤١).

٥- المختار للفتوى (٣/٢٤١)، كنز الدقائق (٤٢٩)، مجمع البحرين (٤٩٨)، الوقاية (٤/٦١)، غرر الأحكام (٣/٤٤٢)، النقاية (٢/٢٠٤)، تنوير الأبصار (١٠/٧).

وجہ استدلال:

حضور صلی اللہ علیہ وسلم کا ارشاد ”من حفر بئر افله أربعون ذراعاً“ چونکہ مطلق/ بغیر کسی فصل کے وارد ہوا ہے اس لئے یہ حکم عام ہو کر ہر قسمی کنوئیں کو شامل ہے، خواہ وہ برعطن ہو یا بئر ناضح۔ (۲)
اشکال:- فرمان مذکور مطلق نہیں بلکہ ”عطنا لماشيتہ“ سے مقید ہے جس سے یہ صرف برعطن کو شامل ہے۔ چنانچہ بئر ناضح کی حریم کا حکم اس سے مستنبط نہیں ہوتا۔

جواب:-

۱- لفظ مذکور کا ذکر تغلیباً ہے از روئے تہقید نہیں ہے۔ چونکہ بیابانوں میں انتفاع آبار میں اکثر وغالب یہی طریقہ عطن استعمال ہوتا ہے اس لیے یہاں ”عطن“ سے انتفاع کے جمع طرق مراد ہوں گے جیسا کہ ارشاد باری تعالیٰ ﴿وَذَرُوا الْبَيْعَ﴾ (۳) میں ”بیع“ کا ذکر تغلیباً ہے کیونکہ جمعہ کے روزیہ غالب ہوتی ہے ورنہ سعی الی الجمعۃ سے مانع تمام اشغال کا ترک مراد ہے، اسی طرح اللہ تعالیٰ کا فرمان ﴿إِنَّ الَّذِينَ يَأْكُلُونَ أَمْوَالِ الْيَتَامَىٰ ظُلْمًا﴾ (۴) ہے کہ اس میں وعید ”اکل“ کے ساتھ مخصوص نہیں ہے مگر اہم غالب اس بارے میں چونکہ ”اکل“ ہی تھا اس لیے اسے تغلیباً ذکر کر دیا ورنہ مالی یتیم کے ”اتلاف“

۱- سنن ابن ماجہ (۸۳۱/۲) رقم (۲۴۸۶)

قلت:

فيه ”إسماعيل المكي“ هو أبو إسحاق إسماعيل بن مسلم المكي، ضعفه ابن حجر في ”تقريب التهذيب“ (۱: ۱۱۰) و ”التلخيص الحبير“ (۳: ۱۵۰) وغيره، فلذلك قال البوصيري عنه في ”مصابيح الزجاجة“ (۲: ۵۳): هذا إسناد ضعيف. ولكن لما كان له شاهد عن أبي هريرة عند البيهقي في ”الكبرى“ (۶: ۱۵۵) رقم (۱۱۶۴۷) - وإن كان فيه رجل لم يسم علقاً - فظاهر ولكنه ”محمد بن سيرين“ كما ورد التصريح به فيه فيما بعده من رقم (۱۱۶۴۸) - وعند أحمد في ”مسنده“ (۲: ۴۹۴) رقم (۱۰۴۱۶) أيضاً؛ وتابع عند الطبراني (إذ تابع أشعث فيه إسماعيل المكي عن الحسن؛ كما قال الزبلي في ”نصب الراية“ (۴: ۳۴۹)؛ وأما تضعيفه بإسماعيل بن مسلم فقد تابعه أشعث كما أخرجه الطبراني في ”معجمه“ عن أشعث عن الحسن عن عبد الله بن مغفل عن النبي صلى الله عليه وسلم نحوه) فهو حسن يصلح لأن يحتج به.

۲- المبسوط للسرخسي (۲۳/ ۱۶۲)، إعلاء السنن (۱۸/ ۱۱)، البحر الرائق (۸/ ۳۸۹)، تبیین الحقائق (۶/ ۳۶)، الهدایة (۴/ ۴۸۵)، الاختیار لتعلیل المختار (۳/ ۷۸)، مجمع الأنهر (۲/ ۵۵۹)

۳- الجمعة (۹)

۴- النساء (۱۰)

کی دیگر جہات بھی وعید مذکور میں داخل ہو کر منظور ہیں۔ (۱)

۲- ”عطنا لما شئنا“ اپنے باقی کیلئے قید نہیں ہے بلکہ یہ لفظ حکم مذکور کے فوائد میں سے ایک فائدے پر تنبیہ ہے کیونکہ اگر یہ قید ہوتا تو پھر اس کے مناسب کلام اس طرح ہوتا: ”البشر للعطن أربعون ذراعاً“؛ کما لا يخفى على العارف بأساليب الكلام. (۲)

۱- العناية على هامش نتائج الأفكار (۹۰/۱۰)، البناية شرح الهداية (۲۳/۱۵)، تبیین الحقائق (۳۶/۶)

۲- إعلاء السنن (۱۱/۱۸)

تنبيه هام:

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

ذكر صاحب الهداية هنا دليلاً عقلياً بـ ”أن القياس يأبى استحقاق الحريم لأن عمله في موضع الحفر والاستحقاق به، ففيما اتفق عليه الحدیثان تركناه وفيما تعارضاً فيه حفظناه (أى القياس)“ ۴: ۴۸۵؛ واقتفى أثره وتبعه فيه -بمعناه- الموصلى في ”الاختیار لتعلیل المختار“ ۷۸: ۳ والزیلعی في ”تبیین الحقائق“ ۶: ۳۶، وقد تقدمه فيه السرخسی في ”المبسوط“ ۲۳: ۱۶۲، وغيره

ولكن رده صاحب ”تكملة فتح القدير“ ردّاً بليغاً وأتى فيه بتحقيق شافٍ وبحث وافٍ، فأقبل كلامه ههنا برمته كي يكون نضرة لكل ناظر، وفرحة لكل فارو، وتطمئن به القلوب وتشرح به الصدور، نصه:

قوله: (ولأن القياس يأبى استحقاق الحريم لأن عمله في موضع الحفر والاستحقاق به ففيما اتفق عليه الحدیثان تركناه، وفيما تعارضاً فيه حفظناه) يعنى أن الحدیثین اتفاقاً في الأربعین فتركنا في القياس هذا القدر، وفيما وراء الأربعین تعارضاً؛ لأن العام ينفيه والخاص يثبتته فتساقطاً فعملنا بالقياس، كذا في شرح تاج الشريعة وغيره.

أقول: فيه بحث؛ لأن المتعارضين من الدليلين إنما يتساقطان إذا لم يكن لأحدهما رجحان على الآخر، وأما إذا كان لأحدهما رجحان على الآخر فيجب العمل بالراجح وترك الآخر. والأمر فيما نحن فيه كذلك لأن العام إنما ينفي ما وراء الأربعين بطريق المفهوم وهو غير معتبر عندنا وإن سلم أنه ينفي ذلك بمنطوقه فانما ينفيه بطريق الإشارة والخاص يثبت به بطريق العبارة. وقد تقرر في علم الأصول أن عبارة النص ترجح على إشارته عند التعارض فلزم أن لا يسقط الخاص بل وجب أن يعمل به ويترك القياس لظهور أن يترك القياس في مقابلة النص.

قال تاج الشريعة: فإن قلت: كيف يتعارضان وقد ذكر القبول في أحدهما والاختلاف في الآخر؟ قلت: يعنى به صورة المعارضة كما يقال إذا تعارض المشهور مع خبر الواحد ترجح المشهور وعدم التعارض معلوم. انتهى.

واقتفى أثره صاحب الكفاية، والشارح العيني (أى في البناية ۱۵: ۲۴)، أقول: الجواب ليس بصحيح إذ لو كان المراد بتعارضهما هاهنا صورة التعارض التي لا تنافي رجحان أحدهما على الآخر لما تم قول المصنف ”وفيما تعارضاً فيه حفظناه“ ولما صح قولهم في شرح ذلك: ”وفيما وراء الأربعين تعارضاً فتساقطاً فعملنا بالقياس“ إذ التساقط والعمل بالقياس إنما يتصور في حقيقة التعارض بأن يتساويا في القوة ولم يوجد المخلص.

==

قول مفتي بهي تخرج:

١ في الهندية:

وأما حريم بشر الناضح فستون ذراعا في قولهما وقال أبو حنيفة (رحمه الله تعالى): لا أعرف إلا أنها أربعون ذراعا وبه يفتي. (١)

٢ قال التمرتاشي والحصكفي:

وحريم بشر الناضح كبشر العطن أربعون ذراعا من كل جانب، وقالوا: إن للناضح فستون..... ويفي بقول الإمام.

قال الشامي:

قوله (ويفتي بقول الإمام) وقدم الافتاء بقولهما أيضا، لكن ظاهر المتن والشروح ترجيح قوله؛ فإنهم قرروا دليله وأيدوه بما لا مزيد عليه وآخر في الهداية دليله، فافتضى ترجيحه أيضا كما هو عادته وذكر ترجيحه العلامة قاسم في تصحيحه. (٢)

٣ قال القهستاني:

للعطن والناضح أربعون ذراعا، وقالوا: إن حريم الناضح ستون..... ويفتي بقول أبي حنيفة رحمه الله تعالى كما في التتمة. (٣)

٤ قال الحلبي والحصكفي:

وحريم العطن أربعون ذراعا من كل جانب هو الصحيح وكذا حريم الناضح وعندهما للناضح ستون..... ويفتي بقول أبي حنيفة رحمه الله تعالى. (٤)

٥ كذا في الكتب الأخرى. (٥)

== وأما في صورة التعارض مع رجحان أحدها على الآخر فيجب العمل بالراجح وترك الآخر والقياس، وقد عرف ذلك فوكله في أصول الفقه، انتهى كلام قاضي زاده أفندي في نتائج الافكار ١٠: ٨٩، ٩٠.

١- الفتاوى الهندية (٣٨٧/٥)

٢- الدر المختار مع رد المحتار (١٠/١٠، ١١)

٣- جامع الرموز (٢٧٩/٢)

٤- الدر المنتقى (٢٣٢، ٢٣١/٤)

٥- الموسوعة الفقهية (٢٤٤/٢)، الفقه الحنفى في ثوبه الجديد (٢٨٧/٥)، الترجيح والتصحيح (٣٢٠)، المعاصر

الضروري (٤٩١)

٦. كذا في "الخانية" (١) و "ملتقى الأبحر" (٥) (حيث قلم فيهما قول الإمام وهو ترجيح له كما لا يخفى)
٧. كذا في الكتب الأخر (حيث آخر مصنفوها دليل الإمام فيها وضمنوه جواب دليلهما، فهو ترجيح له على ما عرف في الأصول) (٣)
٨. قول الإمام قول المتون. (٣)

[۱۳۱] اختلافی مسئلہ

ومن كان له نهر في أرض غيره فليس له حريم عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى إلا ان يكون له البينة على ذلك وعندهما له مسنة النهر يمشى عليها ويلقى عليها طينه.

توضیح المقام:

اگر یہ نہر "ارض موات" میں ہو تو اس صورت میں ہمارے ائمہ ثلاثہ کے مابین کوئی اختلاف نہیں ہے بلکہ بالاتفاق اس میں صاحب نہر کیلئے حريم کا استحقاق ہوگا۔

اختلاف صرف اس صورت میں ہے کہ جب یہ نہر (ارض موات کی بجائے) دوسرے شخص کی مملوکہ زمین میں آگئی ہو، یعنی یہ نہر ایک شخص کی ملک میں ہو اور وہ زمین۔ جس کے اندر اس کی نہر کا ثبوت ہوا ہے۔ کسی اور شخص کی ہو تو اب اس نہر کے ثبوت کی بناء پر صاحب نہر کو حريم کی جگہ ملے گی یا نہیں؟ (۵)

اس اختلاف کو "كتاب احياء الاموات" میں دیکھ کر اس کو "ارض موات" میں نہر کے حريم یا عدم حريم کی صورت کے ساتھ متعلق نہ گردانا جائے کما یتشرع هذا من قوله "فی أرض غيره"۔

۱۔ (۲۲۰/۳)

۲۔ (۲۳۱/۴)

۳۔ بدائع الصنائع (۵/۲۸۵، ۲۸۶)، الاختیار لتعلیل المختار (۳/۷۸)، الہدایہ (۴/۴۸۵)، تبیین الحقائق (۶/۳۶)

۴۔ کنز الدقائق (۴۲۹)، المختار للفتویٰ (۳/۷۷، ۷۸)، الوقایہ (۴/۶۲)، النقایہ (۲/۲۰۵)، تنویر الأبصار (۱۰/۱۰)، غرر الأحکام (۱/۳۰۷)

۵۔ انظر له: رد المحتار (۱۰/۱۳)، بدائع الصنائع (۵/۲۸۶)، تحفة الفقهاء (۳/۳۲۱)، الفتاوى الهندية (۵/۳۸۷، ۳۸۹)، الفقه الإسلامي وأدلته (۴۶۳۳)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔ ☆

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) — عن سعيد بن زيد أنه سمع رسول الله صلى الله عليه وسلم يقول:

”من أخذ شبرا من الأرض بغير حقه طوقه في سبع أراضين يوم القيامة“ (۱)

ب — عن أبي حرة الرقاشي عن عمه أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال:

”لا يحل مال امرئ مسلم إلا بطيب نفس منه“ (۲)

صاحب نہر کا حق چونکہ صرف نہر میں ہے لہذا روایات بالا کی روشنی میں دوسرے شخص کی زمین میں سے حریم جتنی مقدار تو درکنار ایک بالشت بھر جگہ کا بھی اسے استحقاق نہیں ہے جب تک کہ پتہ سے اس جگہ کا اپنے لیے ہونا ثابت نہ کر دے یا اس کے مالک کی اجازت و رضامندی حاصل نہ کر لے۔

(۲) اس کو کنوئیں اور چشمے کے حریم پر قیاس کرنا قیاس مع الفارق ہے کیونکہ ان کے حریم کا تعلق ارض موات (یعنی غیر مملوکہ زمین) کے ساتھ خاص ہے جبکہ یہ نہر ملک غیر میں ہے لہذا یہاں مجرد نہر کے ثبوت پر دوسرے کی مملوکہ زمین میں اس

☆ ہنا إيقاظ مهم، انظره بعد ذلك بصفحتين - في الهامش - عند نهاية هذه المسألة.

۱۔ صحیح مسلم (۱۲۳۰/۳) رقم (۱۶۱۰)، وکذا انظر له: صحيح ابن حبان (۵۶۶/۱۱) رقم (۵۱۶۱)، مسند أحمد (۱۸/۱۵) رقم (۹۰۴۴)، السنن الكبرى (۹۹/۶) رقم (۱۱۸۶۹)، المقصد العلی فی زوائد مسند ابی یعلیٰ الموصلی (۲۸۳۸/۱)، مسند الطیالسی (۱۶۲/۴)، رقم (۲۵۳۲)

۲۔ السنن الكبرى (۱۰۰/۶) رقم (۱۱۸۷۷)، وکذا انظر له: شعب الإيمان (۳۸۷/۴) رقم (۱۸۵۴)، مسند ابی یعلیٰ (۱۴۰/۳) رقم (۱۵۷۰)، مسند أحمد (۲۳۹/۲۴) رقم (۱۵۴۸۸)

وله عدة طرق فذكر ابن ملقن فيها ستة في ”البدل المنير“ ۶: ۶۹۳-۶۹۶ فتقوى بعضها ببعض.

وقال في ”خلاصته“ (۸۸/۲):

رواه الدار قطني من رواية أنس وابن عباس وأبي حرة الرقاشي عن عمه وعمرو بن يثربی ورواه البيهقي في خلافايته من رواية أبي حميد الساعدي وعبدالله بن السائب عن أبيه عن جده وقال إسناده هذا حسن قال وحديث أبي حرة يضم إليه حديث عكرمة وعمر بن يثربی فيقوي قلت: ورواه الحاكم من حديث ابن عباس بلفظ لا يحل لامرئ من مال أخيه إلا ما أعطاه عن طيب نفس ثم قال وقد احتج البخاري بأحاديث عكرمة ومسلم بأحاديث أبي أويس وسائر رواته متفق عليهم. انتهى

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه: فيه على بن زيد ابن جدعان؛ منهم من ضعفه ومنهم من وثق، فهو موثق. وحكم مثله معروف لا يخفى.

کے لیے حریم کا استحقاق نہیں ہوگا۔

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال الحلبي:

ولا حریم لنهر في أرض الغير إلا بحجة وعندهما له مسناة^(١) (فالقول المقدم فيه

راجع حسب تصريح الشامي به في شرح العقود والمصنف نفسه في المقدمة وهذا مما لا يخفى)

قال ابن قطلوبغا:

قوله (ومن كان له نهر في أرض غيره، فليس له حریم عند أبي حنيفة إلا أن يقيم البينة، قال

أبيوسف ومحمد: له مسناة النهر يمشى عليها ويلقى عليها طينه) واختار قوله (أى قول الإمام) المحبوبي والنسفي.^(٢)

إنما المتون على قول الإمام على ما يليك فهذا ترجيح له أيضا كما هو ظاهر:

١- قال المحبوبي:

ولا حریم لنهر في أرض غيره إلا بحجة.^(٣)

٢- قال الموصلي:

ولا حریم للنهر الظاهر إذا كان في ملك الغير إلا ببينة.^(٤)

٣- قال النسفي:

ولا حریم للنهر (الذى في ملك الغير إلا ببرهان)^(٥) (٦)

٣- قال صدر الشريعة الأصغر:

ولا حریم للنهر إلا ببينة.^(٧)

٥- قال التمرتاشي:

١- ملتقى الأبحر (٢٣٣/٤)

٢- الترجيح والتصحيح على القدوري (٣٢١)

٣- الوقاية (٦٢/٤)

٤- المختار للفتوى (٧٨/٣)

٥- حاشية الطائي على الكنز (٢١٦/٢)

٦- كنز الدقائق (٤٣٠)

٧- النقاية (٢٠٦/٢)

والنهر في ملك الغير لا حريم له إلا ببرهان. (١)

٢- قال ملا خسرو:

ولا حريم للنهر إلا بحجة (يعني من كان له نهر في أرض غيره (٢) (٣)

④ كذا في الكتب الآخر (حيث آخر مصنفوها دليل الإمام فيها وضمنوه جواب دليلهما، وهذا من أمارات ترجيح قول أبي حنيفة كما عرف في موضعه) (٣)

⑤ إذا لم يرد تصريح بتصحيح أحد القولين أصلاً - كما وقع في هذه المسألة - فالعمل إذن بما في المتن على ما قال الشامي. (٥) وهنا المتن على قول الإمام - كما تقدم - فلذا هو يليق بالعمل والإفتاء فيها.

⑥ وفي بعض الكتب علل مصنفوها فيها لقول الإمام فقط وأهملوا تعليل سواه (٦) (وهذا من

١- تنوير الأبصار (١٠/١٣)

٢- درر الحكام شرح غرر الأحكام (١/٣٠٧)

٣- غرر الأحكام (١/٣٠٧)

٤- تبين الحقائق (٦/٣٨)، الهداية (٤/٤٨٧)، الاختيار لتعليل المختار (٣/٧٩)، الجوهرة النيرة (٢/٨٩)، مجمع الأنهر (٤/٢٣٤)

٥- مقدمة رد المختار (١/١٧١)

٦- كما في: كشف الحقائق للأفغانى (٢/٢٤٣)، فتاوى النوازل لأبى الليث السمرقندى (٤٣٠)

[الإيقاظ فيما وقع التسامح في تصحيح قولهما - في هذه المسألة - من البعض:]

(١) ابن نجيم في "البحر الرائق":

صحح ابن نجيم في "البحر" (٨: ٣٩٠) قول الصاحبين في هذه المسألة وعزاه إلى قول حسام الدين نقلاً عن "السراجية" -

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

لعله وقع التسامح فيه من صاحب البحر إذ راجعت بنفسى نسخة "السراجية" لشيخى بن عثمان بن محمد سراج الدين الأوشى (٥٨٥ هـ - حسب ما في هدية العارفين)، فوجدت فيه ما يخالف نقل ابن نجيم في البحر عنه من جهتين:

١- قال ابن نجيم حول مسألة "أرض الغير": في السراجية، قال حسام الدين: الصحيح أنه يستحق الحريم.

وإنما نقل صاحب السراجية قول حسام الدين باستحقاق الحريم في مسألة "أرض الموات" ==

==

٢- نقل ابن نجيم في "البحر" قول حسام الدين بلفظ "قال حسام الدين: والصحيح أنه يستحق الحریم" على حين أن الأوشى -صاحب السراجية- نقل قوله فيه بلفظ "قال حسام الدين: والصحيح انه يستحق (أى الحریم) بالإجماع" (انظر "السراجية" ص: ١٣٨، باب الحریم، ط: ايج، ايم سعيد كمپنى كراچى دون تاريخ) ففى "السراجية" كلمة "بالإجماع" تدل دلالة صريحة على أنه قال حسام الدين بصحة استحقاق الحریم عن مسألة "النهر في أرض الموات" لأنه يكون ثبوت الحریم بالاتفاق والإجماع لمن حفر نهر في الموات لاغير -كما شرحته في أول المسألة تحت "توضيح المقام"- أما استحقاق الحریم بنهر ثبت في أرض مملوكة فهو مختلف فيه عند الفقهاء كما مر في المتن.

حاصل الكلام أنه قد تسامح صاحب البحر في نقل تصحيح قولهما في المسألة التي نحن فيها فلم يكن الفتوى على قولهما فيها بل الفتوى على قول الإمام كما قرر في المتن وبرهن بالتخريج. والله تعالى أعلم بالصواب.

(٢) القهستاني في "جامع الرموز":

نقل الطحطاوى في "حاشيته على الدر المختار" (٢١٦:٤) من القهستاني والقهستاني في "جامع الرموز" (٢٨٠:٤) من الموصلى - بعد أن ذكر الخلاف في صورتين ("استحقاق الحریم بنهر في أرض الموات" و "استحقاقه به في أرض الغير") - أنه للنهر حریم بقدر الحاجة اليه بالاتفاق ثم صححه القهستاني بإحاطته إلى "تمة الفتاوى" لمحمود بن أحمد برهان الدين ابن مازة -صاحب المحيط البرهاني- (ت: ٦١٦ هـ) فقال: وهو الصحيح. يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

لم أعتز على الكتاب المذكور للإمام برهان الدين ابن مازة (٦١٦ هـ) بعد أن فحصت عنه كثيراً في مكنتات المدارس ومحال الكتب في الأسواق وعلى الشبكة الدولية (الإنترنت) أيضاً، حسب ما تيسر لى. نعم! كان لدى "الاختيار لتعليق المختار" لأبى الفضل الموصلى (٦٨٣ هـ) وهذا هو الكتاب الذى استقر مصدراً أصلياً ومرجعاً أساسياً للنقلين المذكورين في القول بـ "استحقاق الحریم للنهر بالاتفاق"؛ فأنقل نصه ههنا برمته كي يسهل لنا انوصول إلى المرام:

"(ولا حریم للنهر الظاهر) عند أبى حنيفة (إذا كان في ملك الغير إلا بينة، وكذا لو حفره في أرض موات لا حریم له) خلافاً لهما. وقال المحققون من مشايخنا: للنهر حریم بقدر ما يحتاج إليه لإلقاء الطين ونحوه بالاتفاق"

(ص: ٧٨، ج: ٣، ط: دار الكتب العلمية بيروت - الطبعة الثالثة، ١٤٢٦ هـ) ==

== فقول الشارح العلّام "قال المحققون من مشايخنا: للنهر حريم بقدر ما يحتاج إليه لإلقاء الطين ونحوه بالاتفاق" متعلق بالشق الثاني من المسألة المذكورة في المتن وهو "لو حفره في أرض موات لا حريم له" كما مر في ذيل "توضيح المقام" أن "ثبوت استحقاق الحريم بالاتفاق" مختص بهذه الصورة فقط وقد صرح به المتقدمون - ومنهم علاؤ الدين السمرقندي والكاساني، والمتأخرون - ومنهم ابن عابدين الشامي -.

ويؤيد ما قلّت كلام السمرقندي حيث صرح بأن الاتفاق من محققى الحنفية وقع على ثبوت الحريم في نهر أرض الموات لا أرض الغير؛ نصه:

"لكن أهل التحقيق من مشايخنا قالوا: لا خلاف أن للنهر حريماً في أرض موات" (انظر تحفة الفقهاء ٣: ٣٢١، ط: دار الكتب العلمية بيروت، لبنان - الطبعة الثانية، ٤١٤ هـ)

فظهر من كلامه أن قول الموصلي "قال المحققون..... بالاتفاق" متعلق بالشق الثاني لا بكلا الشقين كما فهمه القهستاني . وأيضاً لو كان الأمر كما فهمه القهستاني فقوله "بالاتفاق" إذن في موضع تأمل؛ إذ لم يوافق عليه العلامة الكاساني والعلامة السمرقندي كما مر وهما من تقدم على الموصلي لكونهما من أعلام القرن السادس والموصلي من السابع. وهذا لا يخفى على من له أدنى خبرة في طبقات الفقهاء.

فكيف يصح قوله "بالاتفاق" بعد اختلافهما . السليم إلا إذا كان أراد من مشايخه المحققين بعض المشايخ بأعيانهم وهو بعيد كذلك، والله أعلم.

وهنا ينبغي الالتفات إلى أنه كم من فقيه أتى بعده ولم يذكر الاتفاق فيها بل أقرها في موضع الخلاف ثم رجح قول الإمام فيه كما عرفت في تخريج القول المفتى به.

فعلّم مما سبق أن القول بـ "استحقاق الحريم بالاتفاق" مختص بأرض الموات وأما الحريم في أرض الغير فمختلف فيه غير متفق عليه، لذلك لا يثبت بتول الموصلي استحقاق الحريم فيما نحن فيه.

والخلاصة أنه لما صار كلام الموصلي (الذي كان مرجعاً رئيسياً في هذا كله) في حيز التأمل فلم يبق قول القهستاني في جامع الرموز والضحطوى في حاشيته على الدر المختار حجة بالنسبة إلى أقوال غيرهما من المشايخ الأجلة والفقهاء الأئمة حيث جعلوا هذه المسألة حرجية ثم رجحوا فيها قول الإمام فثبت أن الفتوى على قول أبي حنيفة في نفس هذه المسألة اتباعاً للمشايخ الحنفية رحمة الله تعالى رحمة واسعة . هذا ما ظهر لي والله تعالى أعلم بالصواب فإن كان صواباً فمن الله المنان وإن كان خطأ فسد - ومن الشيطان.

کتابُ المأذون

[۱۳۲] اختلافی مسئلہ

إذا حجر عليه فأقراره جائز فيما في يده من المال عند أبي حنيفة
رحمه الله تعالى وقالوا (رحمهما الله تعالى): لا يصح إقراره.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

صحیح اقرار کا دار و مدار قبضہ پر ہے چونکہ یہاں مأذون کا قبضہ اس مال پر بالفعل اور ھیتہ پایا جا رہا ہے جس مال کے بارے میں اقرار کر رہا ہے اس لیے اس کا اقرار شرعاً درست ہوگا، یہی وجہ ہے کہ اس عہد مأذون کا اقرار اس مال میں درست نہیں ہوتا جو مال آقا نے قبل از اقرار اس سے لے لیا ہو اور وہ اس کے قبضہ سے نکل چکا ہو۔

البتہ یہ اشکال ممکن ہے کہ حجر کی وجہ سے اس کا قبضہ حکماً غیر معتبر اور باطل ہے تو اس کا جواب یہ ہے کہ صورت مجبوث عنہا میں ابطال قبضہ کے لئے یہ شرط ہے کہ مال اس مقرر کی حاجت و ضرورت سے فارغ ہو جبکہ یہاں اس کا اقرار کرنا اس امر کی واضح دلیل ہے کہ اس کی ضرورت ابھی باقی ہے، فلم تبطل یدہ۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال الحلبي:

وإقراره بعد الحجر بدين أو بأن ما في يده أمانة أو غصب صحيح خلافاً لهما^(۲)

۱۔ مستفاد من الهداية (۳/۳۶۷) بتسهيل وكذا في الكتب الأخر، منها:

حاشية الطحطاوى على الدر المختار (۴/۹۵)، الاختيار لتعليل المختار (۲/۱۱۱، ۱۱۲)، مجمع الأنهر

(۴/۷۰)، البحر الرائق (۸/۱۷۹)، تبیین الحقائق (۵/۲۱۲)، المبسوط للمسرخسی (۲۵/۸۴، ۸۵)، درر الحکام شرح

غور الأحكام (۲/۲۷۹)

۲۔ ملتفتی الأبهر (۴/۷۰)

(القول المقدم فيه راجح حسب تصريح الشامي والمصنف به كما مر غير مرة).

٢ قال الغنيمي:

وإذا حجر عليه بإقراره جائز فيما في يده من المال عند أبي حنيفة، وقالوا: لا يجوز إقراره بعده - إلى أن قال - وصنيع الهداية صريح في ترجيح الأول. (١)

٣ قال الأوشى:

إذا أقر (المأذون) بعد الحجر بدين أو بعين لرجل جاز بقدر ما في يده دون الزيادة (٢)
(أطلق المسألة ولم يتعرض للخلاف فيها فهذا يدل على كونها راجحة عنده كما هو ظاهر جدًا).

٤ اختار أصحاب المتن قاطبة قول الإمام (٣) (وهذا ترجيح له كما عرف)

٥ قال ابن نجيم:

(وإن أقر بما في يده بعد حجره صح) وهذا عند الإمام..... وقالوا: لا يصح إقراره وهو القياس لأن المصحح لإقراره الإذن وقد زال بالحجر..... ووجه الاستحسان (أى وجه قول أبي حنيفة إذ قوله استحسان) أن المصحح للإقرار بعد الحجر هو اليد (٤) (فلما كان قولهما قياساً وقوله استحساناً فمن المعلوم للمفتى أن الاستحسان مقدم وراجع على القياس إلا في مسائل معدودة وهى ليست منها فقوله راجح فيها على قولهما).

وكذا في الكتب الأخرى، حيث ذكر فيها مصنفوها أن قول الإمام استحسان (٥)

٦ وفى كثير من كتبنا آخر مصنفوها دليل الإمام فيها وضمنوه جواب دليلهما (٦) (وهذا ترجيح لقوله أيضاً كما مر).

١ - الباب في شرح الكتاب (١٣٣/٢)

٢ - السراجية (١٤٢)

٣ - المختار للمفتوى (١١١/٢)، كنز الدقائق (٣٩٣)، الوقاية (٣/٣٥٠)، مجمع البحرين (٣٤٨)، النقاية (٢/٥٤٢، ٥٤١/٢)، غرر الأحكام (٢/٢٧٩)، تنوير الأبصار (٩/٢٨٣)

٤ - البحر الرائق (٨/١٧٨، ١٧٩)

٥ - حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٤/٩٥)، تبين الحقائق (٥/٢١٢)، المبسوط للسرخسى (٢٥/٨٦)

٦ - الهداية (٣/٣٦٧)، المبسوط للسرخسى (٢٥/٨٤، ٨٥)، البحر الرائق (٨/١٧٨، ١٧٩)، تبين الحقائق (٥/٢١٢)، الاختيار لتعليل المختار (٢/١١٢، ١١١)، الدرر شرح الغرر (٢/٢٧٩)

٧٠ قد أتى أبو الليث السمرقندي في هذه المسألة الخلافية بقول الإمام ولم يذكر قولهما (١) (وهذا ترجيح لقوله إذ الإقتصار على ذكر قول الواحد في موضع الخلاف يرجح ذلك القول كما صرح به ابن نجيم ومربانه)

٨١ علل الشيخ الأفغانى لقول الإمام فيها وأهمل تعليل قولهما (٢) (وهذا من ترجيح قوله أيضا كما عرفت سابقا من كلام الشامي)

[١٣٣] اختلاف في مسئلة

وإذا لزمته ديون تحيط بماله ورقبته لم يملك المولى ما في يده فإن أعتق عبيده لم تعتق عند أبي حنيفة - رحمه الله - وقالوا - رحمهما الله تعالى - : يملك ما في يده.

مفتى به قول:

فتوى امام ابو حنيفة رحمه الله کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

فقہ کا اصول ہے:

”الكسب يملك بملك الأصل“ (٣)

ماذون اپنی کمائی کا اصل تو خود مالک ہے کہ سبب ملک (یعنی اکتساب) اسی سے صادر ہوا ہے پھر مولیٰ اس مال کا مالک بطور نیابت ہوتا ہے اور وہ بھی اس وقت کہ جب وہ مال اور کمائی اس غلام کی ضرورت سے زائد ہو۔ زیر بحث مسئلہ میں چونکہ تمام مال کو دین محیط ہے اس لیے بلاشبہ وہ اس کی ضرورت میں مشغول ہے چنانچہ مولیٰ اس مال میں خلیفہ و نائب نہیں ہوگا لہذا وہ اس مال کا مالک بھی نہیں بن سکتا۔ (٣)

١۔ فتاویٰ النوازل (٤٢١)

٢۔ کشف الحقائق (١٩٠/٢)

٣۔ قواعد الفقہ للبرکتی (٢١/١)

٤۔ انظر له: الاختيار لتعليل المختار (١١٢/٢)، مجمع الأنهر (٧١، ٧٠/٤)، الهداية (٣٦٨/٣)، تبين الحقائق

(٢١٣/٥)، البحر الرائق (١٨٠/٨)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٩٥/٤)، درر الحکام شرح غرر الأحکام

(٢٧٩/٢)، کشف الحقائق (١٩٠/٢)

قول مفتي بهي تخریج:

١ قال الحلبي:

وإن استغرق دينه ورقته وما في يده لا يملك سيده ما في يده فلو أعتق عبدا مما في يده لا يصح وعندهما يملك فيصح عتقه^(١) (فالقول المقدم فيه راجح كما لا يخفى، وقد مر بيانه غير مرة).
٢ اختار جميع أصحاب المتن قول الإمام فيها (وهذا ترجيح له كما هو ظاهر):

١- قال الموصلي:

وإذا استغرقت الديون ماله ورقته لم يملك المولى شيئا من ماله.^(٢)

٢- قال النسفي:

ولم يملك سيده ما في يده لو أحاط دينه بماله ورقته فيبطل تحريره عبدا من كسبه.^(٣)

٣- قال المجوبي:

ولو شمل دينه ماله ورقته لم يملك سيده ما معه فلم يعتق عبدا كسبه باعتاق سيده.^(٤)

٤- قال ابن الساعاتي:

وإعتاق المولى عبد مأذونه المستغرق بالدين لا يصح.^(٥)

٥- قال صدر الشريعة الأصغر:

ولو شمل دينه ماله ورقته لم يملك سيده ما معه فلم يعتق بإعتاقه.^(٦)

٦- قال التمرتاشي:

أحاط دينه بماله ورقته لم يملك سيده ما معه فلم يعتق عبد من كسبه بتحرير مولاه.^(٧)

٧- قال ملا خسرو:

١- ملتقى الأبحر (٧٠/٤)

٢- المختار للفتوى (١١٢/٢)

٣- كنز الدقائق (٣٩٣)

٤- الوقاية (٣٥٠/٣)

٥- مجمع البحرين وملتقى النيرين (٣٤٧)

٦- النقاية (٥٤٤/٢)

٧- تنوير الأبصار (٢٨٣/٩)

أحاط دينه بماله ورقبته لم يملك مولاه ما معه فلم يعتق عبد كسبه بإعتاق مولاه. (١)

قال ابن نجيم:

قال رحمه الله (ولا يملك سيده ما في يده لو أحاط دينه بما في يده ورقبته) وهذا عند الإمام. وقالوا: يملك ذلك لأن ملك الرقبة سبب لملك كسب اليد، واستغراقها بالدين لا يوجب خروج المأذون عن ملكه ولهذا ملك وطء المأذونة فكذا كسبه الذي في يده لأنه يتبع أصله فيكون مثله.

ولأبي حنيفة أن ملك المولى إنما يثبت في ملك العبد التاجر عند فراغه عن حاجته والمحيط خلافه عند مشغول بحاجته فلا يملك (٢) (فتاخير دليل الإمام فيه ترجيح لقوله كما صرح به الشامي في شرح العقود)

كذا في الكتب الأخر (حيث أخر مصنفوها دليل الإمام فيها فهو ترجيح لقوله كما مر آنفا) (٣)

١- غرر الأحكام (٢/٢٧٩)

٢- البحر الرائق (٨/١٨٠)

٣- الهداية (٣/٣٦٨)، مجمع الأنهر (٤/٧١)، الاختصار (٢/١١٢)، الدرر شرح الغرر (٢/٢٧٩)، شرح الوقاية (٣/٣٥٠)، تبیین الحقائق (٥/٢١٣)؛ أخره وضمنه جواب دليلهما أيضًا، فتح باب العناية (٢/٥٤٤)؛ أخره مع تضيئته جواب دليلهما أيضًا.

كتاب المزارعة

[١٣٣] اختلاف في مسئلته

قال أبو حنيفة - رحمه الله تعالى - : المزارعة بالثلث
والربع باطلة وقالوا - رحمهما الله تعالى - : جائزة.

مفتى به قول:

فتوى صاحبين رحمهما الله تعالى كقول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(١) عن ابن عمر أن رسول الله صلى الله عليه وسلم عامل أهل خيرٍ بشرطٍ ما يخرج منها من ثمرٍ
أوزرع. (١)

هذا صريح في جواز المزارعة واستدل به جمع عظيم من الأعلام المشايخ على جوازها. (٢)

- ١- صحيح مسلم (٢٦/٥) رقم (٤٠٤٤)، وكذا انظر له: صحيح البخارى (٨٢٠/٢) رقم (٢٢٠٤)، السنن الكبرى (١١٣/٦) رقم (١١٩٥٥)، المعاجم الثلاثة للطبراني بلفظ مسلم في صحيحه، المنتقى لابن الحارود (١٦٦/١) رقم (٦١)، سنن أبي داود (٢٧٣/٣) رقم (٣٤١٠)، سنن ابن ماجه (٨٢٤/٢) رقم (٢٤٦٧)، سنن الترمذى (٦٦٦/٣) رقم (١٣٨٣)، مسند أحمد بن حنبل (١٧/٢) رقم (٤٦٦٣)، سنن الدارقطني (٣٧/٣) رقم (١٥٣)
- ٢- الموصلى في الاختيار (٨٥/٣)، ابن نجيم في البحر (٢٨٩/٨)، اللكنوى في عمدة الرعاية (٢٧/٤)، ملاخسرو في شرح الغرر (٣٢٤/٢)، السرخسى في المبسوط (٢/٢٣)، الفرغانى في الهداية (٤٢٤/٤)، الملا على القارى في شرح النقاية (١٩٧/٢)، الكاسانى في البدائع (٢٥٤/٥)، السمرقندى في فتاوى النوازل (٤٢٨)، الغنيمى في اللباب (١٣٥/٢)، الطحاوى في مختصر اختلاف العلماء (٢٤/٤)، السهارنفورى في البذل (٢٦٠/٤)، العينى في العدة (٤٥٥/١٨)، الزحيلى في الفقه الإسلامى (٤٦٨٥)، تقى العثمانى في التكملة (٤٣٨/١)، الحزيرى في كتاب الفقه على المذاهب الأربعة (١٣٠٧/٣)، الشوكانى في النيل (٨/٦)، الكاندهلوى في الأوجز (٤٠/١٢)، النووى في المجموع (٤٢٢، ٤٢١/١٤)، ابن حزم في المحلى (٤٧، ٤٨/٧)، ابن قدامه في المغنى (٥٨١/٥).

(٢) عن أبي جعفر قال:

“ما بالمدينة أهل بيت هجرة إلا يزرعون على الثلث والرابع.”^(١)

قد اختاره المشايخ وأقروه في إثبات الجواز للمزاعة.^(٢)

(٣) عن طاؤس قال قلت له: يا أبا عبد الرحمن! لو تركت المخابرة (أى المزاعة) فإنهم يزعمون أن رسول الله صلى الله عليه وسلم نهى عنها.

فقال أخبرني أعلمهم -يعنى ابن عباس- أن رسول الله صلى الله عليه وسلم لم ينه عنها ولكنه

قال: “لأن يمنح أحدكم أخاه أرضه خير له من أن يأخذ عليها خراجاً معلوماً.”^(٣)

واستدل به على ما نحن فيه اللكنوى^(٤) والملا على القارى^(٥) والنوى^(٦) وغيرهم.

(٤) عن أبى هريرة رضى الله عنه قال: قالت الأنصار للنبي صلى الله عليه وسلم: اقسم بيننا وبين

أخواننا النخيل، قال: لا، فقال: تكفوننا المؤونة ونشر ككم في الثمرة، قالوا: سمعنا وأطعنا.^(٤)

لَمَّا أخرجه البخارى في كتاب المزاعة استدلل به العلماء على القول بجوازها.^(٥)

(٥) أخرج محمد بن حسن (رحمه الله تعالى) آثاراً كثيرة في جواز المزاعة، منها:

١- عن موسى بن طلحة قال: كان ابن مسعود وسعد بن مالك -رضى الله عنهما- يزرعان

بالثلث والرابع.

٢- عن على رضى الله عنه أنه قال: لا بأس بالمزاعة بالثلث والرابع.

١- صحيح البخارى (٨١٩/٢)، ذكره تعليقاً، مصنف ابن أبى شيبة (٣٧٨/٤) رقم (٢١٢٤٦)، مصنف عبد الرزاق (١٠٠/٨) رقم (١٤٤٧٦)

٢- ابن قدامه في المغنى (٥٨١/٥)، ابن حجر في الفتح (١١/٥)، النووى في المجموع (٤٠٠/١٤)، تقى العثمانى في التكملة (٤٣٩/١)، الشوكانى في النيل (٩/٦)

٣- شرح معانى الآثار (١١٠/٤) رقم (٥٦٣٨)، مسند الحميدى (٢٣٦/١) رقم (٥٠٩)، السنن الكبرى (١٣٤/٦) رقم (١٢٠٧٢)

٤- عمدة الرعاية على هامش شرح الوقاية (٢٧/٤)

٥- فتح باب العناية بشرح النقاية (١٩٧/٢)

٦- المجموع شرح المذهب (٤٢٢/١٤)

٧- صحيح البخارى (٨١٩/٢) رقم (٢٢٠٠)

٨- تقى العثمانى في اتحمة (٤٣٩/١)، كانى في السيل الحرار (٥٨٩/١)

۳- عن طاؤس قال: قدم معاذ اليمین وهم يعطون أرصهم بالثلث والرربع فلم یعب علیهم ذلك

۴- عن الضحاک بن مزاحم أن عمر بن الخطاب (رضی اللہ عنہ) کان یکتري الأرض الجرر

بالثلث والرربع وکان لا یرى بذلك بأسا.

۵- عن عبد الرحمن بن الأسود قال: كنت أزرع ثم أجيء إلى علقمة والأسود فلم ينهياني عنه. (۱)

(۲) صحابہ کرام رضوان اللہ تعالیٰ علیہم اجمعین کی ایک جماعت کا مذہب ”جواز مزارعت“ کا تھا جیسے حضرت علی بن ابی طالب، عمار بن یاسر، عبد اللہ بن مسعود، سعد بن ابی وقاص، عبد اللہ بن عمر، معاذ وغیرہ رضوان اللہ تعالیٰ علیہم اجمعین اسی طرح تابعین رحمہم اللہ تعالیٰ کی ایک جماعت کا بھی یہی مذہب تھا جیسے حضرت سعید بن مسیب، محمد بن سیرین، عبد الرحمن بن ابی لیلی وغیرہ رحمہم اللہ تعالیٰ اجمعین۔ (۲)

(۷) ”اجماع“ سے بھی اس کا جواز ثابت ہے چنانچہ ”ابن قدامہ“ رقمطراز ہیں:

قال أبو جعفر: عامل رسول الله صلى الله عليه وسلم أهل خيبر بالشرط ثم أبو بكر ثم عمر و عثمان وعلى ثم أهلهم إلى اليوم يعطون الثلث والرربع وهذا أمر صحيح مشهور عمل به رسول الله صلى الله عليه وسلم حتى مات ثم خلفاؤه الراشدون حتى ماتوا ثم أهلهم من بعدهم ولم يبق بالمدينة أهل بيت إلا عمل به وعمل به أزواج رسول الله صلى الله عليه وسلم من بعده. (۳)

مضمون بالا صحاح ستہ میں سے ”سنن ابن ماجہ“ میں سند صحیح کے ساتھ مذکور ہے:

عن طاؤس أن معاذ بن جبل أكرى الأرض على عهد رسول الله صلى الله عليه وسلم وأبى بكر وعمر و عثمان على الثلث والرابع فهو يعمل به إلى يومك هذا. (۴)

(۸) ”قیاس“ بھی اس کے جواز کا مقتضی ہے چنانچہ فقہاء نے اس کو قیاس علی المضاربة کی بناء پر بھی جائز کہا ہے کہ مضاربة کی طرح آئیں بھی مال اور عمل کے درمیان شرکت کا عقد ہوتا ہے۔ (۵)

۱- کتاب الحجۃ علی أهل المدينة (۴/۱۶۱-۱۷۴)

۲- مستفاد من: المجموع شرح المہذب (۴/۴۲۱)، عمدۃ القاری (۱۸/۴۵۵)

۳- المغنی (۵/۵۸۱)، وکذا فی: شرح البخاری لابن بطال (۶/۴۶۴)، التعلیق علی التجرید (۷/۳۷۱۸)، فیہ تصریح بأنہ یدل علی الإجماع

۴- سنن ابن ماجہ (۲/۸۲۳)، رقم (۲۴۶۳) قال البوصیری فی ”المصباح“ (۲/۴۹): هذا إسناد صحيح رجاله ثقات.

۵- الدر المختار (۹/۴۵۸)، الہدایۃ (۴/۴۲۴)، مجمع الأنهر (۴/۱۴۰)، المبسوط للسرخسی (۲۳/۱۷)، شرح الوقایۃ (۴/۲۷)، عمدۃ الرعاۃ علی هامش شرح الوقایۃ (۴/۲۷)، رقم الحاشیۃ: ۵، البحر الرائق (۸/۲۸۹)، فتاوی النوازل (۴۲۸)، اللباب فی شرح الكتاب (۲/۱۳۵)، اختلاف الفقہاء - لابن جریر الطبری - (۱/۱۴۸)، الفقہ الإسلامی وأدلته (۴۶۸۵)

(۹) مزارعت کی طرف لوگوں کی احتیاج اور اس پر تعامل امت بھی جواز مزارعت کے فتویٰ کا مقتضی ہے۔ (۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

۱۔ فی الہندیہ:

أما شرعيتها (أى المزارعة): فهي فاسدة عند أبي حنيفة (رحمه الله تعالى) وعندهما جائزة والفتوى على قولهما. (۲)

۲۔ قال طاهر بن عبد الرشيد البخارى:

قال في الأصل المزارعة فاسدة عند أبي حنيفة (رحمه الله) وكذا المعاملة والمزارعة جائزة على قولهما والفتوى على قولهما. (۳)

۳۔ قال الحصكفى:

ولا تصح - أى المزارعة - عند الإمام لأنها كقفيز الطحان وعندهما تصح وبه يفتى. (۴)

۴۔ قال قاضىخان:

المزارعة فاسدة في قول أبي حنيفة (رحمه الله) وقال صاحبه رحمهما الله تعالى تجوز إذا استجمعت شرائطها والمعاملة على هذا الخلاف أيضًا والفتوى على قولهما لتعامل الناس في جميع البلدان. (۵)

۵۔ وكذا وقع التصريح بالفتوى على قولهما بجواز المزارعة في كثير من الكتب. (۶)

۱۔ الاختيار لتعليل المختار (۸۶/۳)، الہدیۃ (۴۲۴/۴)، تبیین الحقائق (۲۷۹/۵)، الدرر شرح الغرر (۳۲۴/۲)، شرح النقایۃ (۱۹۸/۲)، شرح الوقایۃ (۲۷/۴)، شرح ابن ملک علی هامش المجموع (۵۰۳)، البحر الرائق (۲۹۰/۸)، مجمع الضمانات (۳۱۴/۱)، الفقہ الإسلامی للزحلی (۴۶۸۵)، الدر المختار (۴۵۸/۹)، الہندیۃ (۲۳۵/۵)، الدر المنقی (۱۴۰/۴)، جامع الرموز (۲۶۴/۲)، جامع الفصولین (۴۵/۲)، الجوہرۃ النیرۃ (۹۹/۲)

۲۔ الفتاوى الہندیۃ (۲۳۵/۵)

۳۔ خلاصۃ الفتاوى (۱۹۰/۴)

۴۔ الدر المختار (۴۵۸/۹) ۵۔ الفتاوى الخانیۃ (۱۷۰/۳)

۶۔ البحر الرائق (۲۹۰/۸)، الہدیۃ (۴۲۴/۴)، المختار للفتوى (۸۶، ۸۵/۳)، ملتقى الأبحر (۱۴۰/۴)، الجوہرۃ النیرۃ (۹۹/۲)، مجمع البحرين (۵۰۳)، جامع الفصولین (۴۵/۲)، تبیین الحقائق (۲۷۹/۵)، مجمع الضمانات (۳۱۴/۱)، كشف الحقائق (۲۱۵/۲)، جامع الرموز (۲۶۴/۲)، حاشیۃ الطائى علی الكتر - علی هامش شرح العینی علی الكتر - (۱۹۷/۲)، فتاوى النوازل (۴۲۸)، غرر الأحكام (۳۲۴/۲)، النقایۃ (۱۹۸/۲)، التعليق علی لامع الدرارى (۳۵۴/۲) و ۳۵۵، تکملة فتح الملہم (۴۳۹/۱)، الوقایۃ (۲۷/۴)، الموسوعة الفقہیۃ الكويتیۃ (۵۰/۳۷)، الباب فی شرح الكتاب (۱۳۵/۲)، الترجیح والتصحیح (۳۲۷)، السراجیۃ للأروشى (۱۳۶)، الفقہ الإسلامی للزحلی (۴۶۸۵)

[۱۳۵] اختلافی مسئلہ

إذا فسدت المزارعة فالخارج لصاحب البذر فإن
كان البذر من قبل رب الأرض فللعامل أجر مثله لا
يزاد على مقدار ما شرط له من الخارج (وهذا عند
أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى^(۱)) وقال
محمد - رحمه الله تعالى - : له اجر مثله بالغ ما بلغ.

مفتی بہ قول:

فتویٰ شیعین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

فتہ کا اصول ہے:

”الساقط لا يعود“^(۲).

ایک دفعہ (یعنی بوقت عقد) عامل کم پیداوار پر آمادہ ہو کر اس سے زائد مقدار ساقط کرنے پر خود راضی ہو
چکا ہے اس لئے اب ساقط شدہ وہ (زائد) مقدار دوبارہ اس کو نہیں ملے گی بلکہ پیداوار کی اسی مقررہ مقدار تک ہی وہ اجرت کا
مستحق ہوگا۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال الصاغر جی:

- ۱۔ مجمع الأنهر (۱۴۴/۴)، جامع الرموز (۲۷۰/۲)، الہدایۃ (۴۲۶/۴)، الجوہرۃ النیرۃ (۱۰۱/۲)، شرح النقایۃ (۲۰۰/۲)، الدر المنقذ (۱۴۴/۴)، مجمع الضمانات (۳۱۴/۱)، الفقہ الإسلامی وأدلثہ (۴۶۹۹)، اللباب فی شرح الكتاب (۱۳۷/۲)، حاشیۃ الشرنبلالی علی درر الحکام (۳۲۶/۲)
- ۲۔ قواعد الفقہ للبرکس (۱۸/۱)، الاشباہ والنظائر لابن نجیم (۳۱۸/۱)، شرح القواعد الفقہیۃ (۱۵۰/۱)
- ۳۔ انظر له: - بتسهيل وإضافة يسيرة - ما يليك:

مجمع الأنهر (۱۴۴/۴)، شرح النقایۃ (۲۰۰/۲)، الہدایۃ (۴۲۶/۴)، الدرر شرح الغرر (۳۲۶/۲)، رمز الحقائق (۱۹۸/۲)، الفقہ الإسلامی وأدلثہ (۴۶۹۹)، اللباب فی شرح الكتاب (۱۳۷/۲)، الجوہرۃ النیرۃ (۱۰۱/۲)

وإذا فسدت المزارعة فالخارج من الأرض لصاحب البذر لأنه نماء ملكه فإن كان البذر من قبل رب الأرض فللعامل من أجر مثله، لأن رب الأرض استوفى منفعته بعقد فاسد، بشرط أن لا يزيد الأجر للعامل على مقدار ما شرط له من الخارج، لرضائه بسقوط الزيادة وهذا عند أبي حنيفة وأبي يوسف (رحمهما الله تعالى).

وقال محمد (رحمه الله تعالى): له أجر مثله بالغاً ما بلغ..... والفتوى على قولهما. (١)

قال الحلبي:

وإن فسدت فالخارج لزب البذر وللآخر أجر مثل عمله أو أرضه ولا يزداد على ما شرط خلافاً لمحمد (٢) (فالقول المقدم فيه راجع على ما صرح به الشامي وهذا لا يخفى)

اعتمد أصحاب المتون على قول الشيخين (رحمهما الله تعالى) وهذا ترجيح له أيضاً:

١- قال الموصلي:

وإذا فسدت فالخارج لصاحب البذر وللآخر أجر عمله أو أجر أرضه ولا يزداد على قدر المسمى (٣)

٢- قال النسفي:

فيكون الخارج (في الفساد) لرب البذر وللآخر أجر مثل عمله أو أرضه ولم يزد على ما شرط. (٤)

٣- قال المحبوبي:

ومتى فسدت فالخارج لرب البذر وللآخر مثل أرضه أو عمله ولا يزداد على ما شرط. (٥)

٤- قال ملا خسرو:

فلو كان رب البذر صاحب الأرض فللعامل أجر مثله لا يزداد على المسمى. (٦)

٥- قال صدر الشريعة الأصغر:

وإن فسدت فالخارج لرب البذر وللآخر أجر مثله ولا يزداد على ما شرط. (٧)

١- الفقه الحنفى وأدلته (٣/١٦٠، ١٦١)

٢- ملتنقى الأبحر (٤/١٤٤)

٣- المختار للفتوى (٣/٨٨)

٤- كنز الدقائق (٤١٤)

٥- الوقاية (٤/٢٩)

٦- غرر الحكم (٢/٣٢٦)

٧- مقابلة (٢/٣٢٦)

٦- قال التمر تاشي:

ومنى فسدت فالخارج لرب البذر وللآخر أجر مثل عمله أو أرضه ولا يزداد على الشرط. (١)

٧- قال الحداد الزبيدي:

قوله: (وإذا فسدت المزارعة فالخارج كله لصاحب البذر) لأنه نماء ملكه. فإن كان

البذر من قبل صاحب الأرض، فللعامل أجر مثله لا يزداد على ما شرط له من الخارج؛ لأنه رضى بسقوط الزيادة، وهذا عندهما. وقال محمد: له أجر مثله بالغاً ما بلغ (٢) (فقول الشيخين رحمهما الله تعالى فيه راجح حيث علل المصنف له وأهمل تعليل سواه، وهذا ما صرح به الشامي وهو معروف عند أهل الفن).

وكذا في "الكشف" (٣) (حيث مشى مصنفه نحوه وحذا حذوه بأن أتى بتعليل القول الأول وأهمل تعليل القول الثاني).

٨- والكاساني قد رجح قول (أبي حنيفة و) أبي يوسف رحمهما الله تعالى بصنيعه إذ آخر دليلهما عن دليل قول محمد رحمه الله تعالى (وبيان ترجيحه قد مر في مواضع عديدة) (٤)

[١٣٦] مسئلة

فإن شرطاه في المزارعة على العامل فسدت

مفتى به قول:

مفتى به قول كے موافق صورت بالا میں مزارعت فاسد نہیں ہوگی بلکہ یہ عقد صحیح ہوگا۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

عقد مذکور کو، لوگوں کے اس پر تعامل کی وجہ سے، صحیح قرار دیا گیا ہے جیسا کہ "اصطناع" کو بھی اسی بناء پر جائز و صحیح کہا

گیا ہے۔ (٥)

١- تنوير الأبصار (٤٦٦/٩)

٢- الجوهرة النيرة (١٠١/٢)

٣- كشف الحقائق (٢١٧/٢)

٤- بدائع الصنائع (٢٦٦/٥)

٥- انظر له: مجمع الأنهر (١٤٣/٤)، الفتاوى الولوالجية (١٥٠/٥)، الاختيار لتعليل المختار (٨٩/٣)، الهدى (٤٢٩/٤)،

رد المختار (٤٧١/٩)، تبين الحقائق (٢٨٣/٥)، العناية على هامش النتائج (٤٨٨، ٤٨٧/٩)، البذر المستقر (٤٢٩/٤)،

القول في الصواب في مسائل الكتاب

تاہم نفسِ تعامل کے شریعت میں معتبر ہونے کے بعض شواہد درج ذیل ہیں:

عن أبي هريرة قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: "المسلمون على شروطهم" (١)

٢- عن عبد الله بن مسعود رضي الله عنهما قال: ١

قول مفتیؒ کی تخریج: (۱) یہ خطا علیہ و آقا علیہ وسلم و رسولہما علیہما السلام (۲) لکھنا اور

[illegible]

١ قال التمر تاشى والحصكفى:

فان شرطاً على العامل فسدت... وصح اشتراط العمل كحصاد ودياس ونسف
(ويسمى بالتذرية أيضاً) على العامل عند الثاني للتعامل وهو الأصح وعليه الفتوى.

١٠٠

قال الشامي:

١- قوله (فسدت) هذا ظاهر الرواية كما في الخانية ويأتي تصحيح خلافه

٢- قوله (وصح اشتراط العمل) وهذا مقابل ظاهر الرواية الذي قدمه (٣)

٢ قال السرخسي:

إذا اشترط رب الأرض على العامل الحصاد فالمزراعة فاسدة..... وروى بشر و ابن

سماعة عن أبي يوسف أن العقد لا يفسد بهذا الشرط - إلى أن قال - فقد جوزنا بعض العقود للعرف وإن كان القياس يأباه كالإستبضاع فهذا مثله وهذا هو الصحيح في ديارنا أيضًا (٣)

١- سنن أبي داود (٣٣٢/٣) رقم (٣٥٩٦)، وكذا انظر له: السنن الكبرى للبيهقي (١٦٦/٦) رقم (١٢٢٨٠)، المستدرک للحاکم (٥٧/٢) رقم (٢٣٠٩)، سنن الدارقطني (٤٢٦/٣) رقم (٢٨٩٠)، شعب الإيمان (٧٥/٤) رقم (٤٣٤٨)، وقد تقدم تخريجه مع بيان الحكم عليه.

٢- المستدرک علی الصحیحین للحاکم (٨٣/٣) رقم (٤٤٦٥)، وكذا انظر له: مسند أحمد بن حنبل (٣٢٩/١) رقم (٣٦٠٠)، المعجم الأوسط للطبرانی (٥٨/٤) رقم (٣٦٠٢)، المعجم الكبير له (١١٢/٩) رقم (٨٦٠٢)، بلفظ

”المؤمنون“ بدل ”المسلمون“، مسند الزوار (٢١٣/٩)، تلفظ الطبراني في الكبير: قال الهيثمي في مجمع الزوائد (٢١٧:١): رواه أحمد والزيار والطبراني في الكبير ورجاله موثقون. (١) يتفقان في (١٠٠٠) نسخة واحدة.

٣- الدر المختار مع رد المحتار (٤٦٩/٩، ٤٧١)،
٤- المبسوط (٢٣، ٢٤، ٢٥)،

قال الحلبي:

وأجر الحصاد والرفاع والدياس والتذرية عليهما بالحصص فإن شرط على العامل فسدت وعن أبي يوسف أنه يصح وهو الأصح وعليه الفتوى. (١)

قال الموصلي:

وأجرة الحصاد والرفاع والدياس والتذرية عليهما بالحصص ولو شرطاً ذلك على العامل لا يجوز وعن أبي يوسف جوازه وعليه الفتوى. (٢)

قال صدر الشريعة الأصغر:

ونفقة الزرع عليهما بالحصص كأجر الحصاد ونحوه فإن شرط على العامل صح عند أبي يوسف وبه يفتى. (٣)

وكذا في الكتب الأخرى. (٤)

١- ملتقى الأبحر (١٤٣/٤)

٢- المختار للفتوى (٨٩/٣)

٣- النقاية (٢٠١/٢)

٤- البحر الرائق (٢٩٧/٨)، الكفاية (١٣٧/٩)، مجمع الأنهر (١٤٣/٤)، جامع الرموز (٢٧١/٢)، إسناده (٤٢٩/٤)، الفتاوى الولوالجية (١٥٠/٥)، تبين الحقائق (٢٨٣/٥)، مجمع الضمانات (٣١٤/١)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (١٤٥/٤)، بدائع الصنائع (٢٦٢/٥)، الجوهرة النيرة (١٠٢/٢)، الفتاوى الحانية (١٨١/٣)، الموسوعة الفقهية (٦٣/٣٧)، الوقاية (٣٠/٤)، شرح ابن ملك على هامش المجمع (٥٠٦)، فتاوى النوازل (٤٢٩).

كتابُ المُسَاقَاةِ

[۱۳۷] اختلافی مسئلہ

قال أبو حنيفة رحمه الله تعالى: المساقاة
بجزء من الثمرة باطلة، وقالوا: جائزة إذا ذكر
مدة معلومة وسمى جزء من الثمرة مشاعاً.

مفتی بہ قول:

مزارعت کی طرح یہاں بھی فتویٰ صاحبین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے، تاہم عاقدین اس میں اگر مدت معلومہ کو
ذکر نہ بھی کریں تو بھی استحساناً جائز ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن ابن عمر أن رسول الله صلى الله عليه وسلم عامل أهل خيبر بشرط ما يخرج منها من ثمر
أو زرع. (۱)

هذا صريح في جواز المساقاة لقوله "من ثمر" واستدل به الجصاص الحنفی (۲) والکاسانی (۳)
والبيهقي (۴) وابن قدامة (۵) والنووي (۶) وغيرهم على جوازها.

۱۔ رواه الجماعة إلا النسائي واللفظ لمسلم (۲۶/۵) رقم (۴۰۴۴) والطبرانی في معجمه الثلاثة بلفظه وغيرهم كما
تقدم في "كتاب المزارعة"۔

۲۔ شرح مختصر الطحاوی (۳۸۰/۳)

۳۔ بدائع الصنائع (۲۶۹/۵)

۴۔ مختصر الخلافيات (۴۳۶/۳)

۵۔ المغنی (۵۵۴/۵)

۶۔ المجموع شرح المذهب (۳۹۹/۱۴)

(٢) عن ابن عباس قال افتتح رسول الله صلى الله عليه وسلم خيبر واشترط أن له الأرض وكل صفراء وبيضاء، قال أهل خيبر نحن أعلم بالأرض منكم فأعطانا علي أن لكم نصف الثمرة ولنا نصف. فزعم أنه أعطاهم على ذلك فلما كان يوم النخل بعث إليهم عبدالله بن رواحة فحزر عليهم النخل وهو الذى يسميه أهل المدينة الخرص فقال فى ذه كذا وكذا، قالوا: أكثرت علينا يا ابن رواحة. فقال: فأننا ألى حزر النخل وأعطيكم نصف الذى قلت. قالوا: هذا الحق وبه تقوم السماء والأرض قد رضىنا أن نأخذه بالذى قلت.

ففي هذا جواز المصافحة كما قال شيخنا العثماني رحمه الله تعالى (٢)

(۳) مساقاة کی مشروعیت ”اجماع“ سے بھی ثابت ہے جیسا کہ اہم نووی کے کلام سے واضح ہے، نصہ:

وقد ثبتت المسابقة بالسنة والإجماع فأما السنة فقد مضى حديث ابن عمر المتفق عليه، وأما الإجماع فقد قال أبو جعفر محمد بن علي بن الحسين بن علي بن أبي طالب (رضي الله عنهم): عامل رسول الله صلى الله عليه وسلم أهل خير بالشر ثم أبو بكر وعمر وعثمان وعلي (رضي الله عنهم) ثم أهلواهم إلى اليوم يعطون الثلث والربع، وهذا عمل به الخلفاء الراشدون في مدة خلافتهم، واشتهر ذلك فلم ينكره أحد. (٣)

(۴) ”قیاس“ سے بھی اس کا جواز معلوم ہوتا ہے کہ یہ مضاربہ کے مشابہ ہے بایں طور کہ یہاں بھی مضاربہ کی طرح ایک طرف سے مال اور دوسری طرف سے عمل ہوتا ہے اور حاصل ہونے والا نفع دونوں عاقدین میں تقسیم ہوتا ہے۔
 (۴) کا مضاربہ۔

(۵) لوگوں کی اس کی طرف حاجت بھی اس کے جواز کی مقتضی ہے۔ (۵)

قول مفتی بہ کی تخریج:

❶ في الهندية:

المعاملة (وهي لغة في المساقاة) في الأشجار والكرم بجزء من الثمرة فاسدة عند أبي حنيفة

- ١- سنن أبي داود (٢٧٣/٣)، رقم (٣٤١٢)، سكت عنه أبو داود.
- ٢- إعلاء السنن (٥٦/١٧)
- ٣- المجموع شرح المذهب (٤٠٠/١٤)، وكذا في المغني (٥٥٤/٥)، مغني المحتاج (٤٣٢/٢)، الفقه الإسلامي للزحيلي (٤٧٠٥)
- ٤- المبسوط للمرغسي (١٧/٢٣)
- ٥- الجوهرة النيرة (١٠٣/٢)، الفقه الإسلامي للزحيلي (٤٧٠٤)، المجموع (٣٢٣، ٣٢٢/٢)

وعندهما جائزة إذا ذكر مدة معلومة وسمى جزأ مشاعا والفتوى على أنه تجوز وإن لم يبين المدة. (١)

قال التمرتاشي والحصكفي:

وهي (أى المساقاة) كالزراعة حكما وخلافا وشروطا إلا في أربعة أشياء..... والرابع بيان المدة

ليس بشرط هنا استحسانا.

قال الشامي: قوله (حكما) وهو الصحة على المفتى به. (٢)

قال الحلبي:

وهي (أى المساقاة) كالزراعة حكما وخلافا وشروطا إلا في أربعة أشياء..... والرابع بيان المدة

قال داماد أفندي: (حكما) حيث يفتى على ما يختار المستأجر.

(تصح بلا ذكرها) أى بلا بيان المدة لم يستحسننا. (٣)

قال القهستاني:

وهي - أى المساقاة - كالزراعة اختلافا وشروطا وحكما إلا أنها تصح بلا ذكر المدة

معلومة عرفا وفيه إشارة إلى أنها لا تصح عنده وتصح عندهما وبه يفتى. (٤)

قال الزحيلي:

المساقاة عند الحنفية كالزراعة حكما وخلافا وشروطا ممكنة فيها، فلا يجوز عند أبي حنيفة

وزفر - رحمهما الله تعالى - وقال الصاحبان وجمهور العلماء (منهم مالك والشافعي وأحمد):

تجوز المساقاة بشروط - إلى أن قال - والفتوى عند الحنفية على قول الصاحبين ثم قال ليس بيان المدة

في المساقاة بشرط استحسانا. (٥)

كذا في الكتب الأخر. (٦)

١ - الفتاوى الهندية (٢٧٨/٥)

٢ - الدر المختار مع رد المحتار (٤٧٨، ٤٧٧/٩)

٣ - ملقى الأبحر مع مجمع الأنهر (١٤٨/٤)

٤ - جامع الرموز (٢٧٣/٢)

٥ - الفقه الإسلامى وأدلته (٤٧٠، ٤٧٠/٤)

٦ - الفتاوى السراجية (١٣٧)، الوقاية وشرحه (٣١٠/٤)، النقاية وشرحه للملا على القارى (٢٠٢/٢)، درر الحكام

شرح غرر الأحكام (٣٢٨/٢)، رمز الحقائق (١٩٨/٢)، اللباب في شرح الكتاب (١٣٩/٢)

كتاب النكاح

[۱۳۸] اختلاف في مسئلة

إن تزوج مسلم ذمية بشهادة ذميين جاز عند أبي حنيفة
وأبي يوسف - رحمهما الله تعالى - وقال محمد - رحمه
الله تعالى - : لا يجوز إلا أن يُشهد شاهدين مسلمين.

مفتي به قول:

فتوى شيخين رحمهما الله تعالى كقول به -

قول مفتي به كما استدل:

۱- قوله تعالى ﴿فَانكِحُوا مَا طَابَ لَكُمْ مِنَ النِّسَاءِ﴾ (۱)

۲- قوله تعالى ﴿وَاحِلْ لَكُمْ مَا وَّرَاءَ ذَلِكَ أَنْ تَبْتَغُوا بِأَمْوَالِكُمْ﴾ (۲)

۳- قوله صلى الله عليه وسلم: "تزوَّجوا" (۳)

۱- سورة النساء، الآية: (۳)

۲- أيضًا، الآية (۲۴)

۳- هذا طرف الحديث، والحديث ورد بلفظ "تزوَّجوا الودود الولود فإني مكاتركم بكم الأمم" رواه أبو داود في سننه (۱۷۵/۲) رقم (۲۰۵۲) وسكت عنه، وابن حبان في صحيحه (۳۶۳/۹) رقم (۴۰۵۶)، والبيهقي في السنن الكبرى (۷۱/۷) رقم (۱۳۸۵۷)، والحاكم في المستدرک (۱۷۶/۳) رقم (۲۶۸۵)، وقال هذا حديث صحيح الإسناد ووافقه الذهبي في التلخيص. وقال ابن الملقن في "البدر المنير" (۴۹۵:۷): هذا الحديث له طرق - ثم قال في طريق أولي منها، من حديث معقل بن يسار -: قال الحاكم: هذا حديث صحيح الإسناد وقال ابن الصلاح: حسن الإسناد. وصححه الحافظ في "الفتح" (۱۱۱:۹) وقال الهيثمي في "المجمع" (۲۹۹:۴): إسناده حسن، وفيه "الانبياء" بدل "الأمم" والمرام متحد.

۳- قوله صلى الله عليه وسلم: "انكحوا" (۱)

کتاب وسنت میں عموم نکاح کا بیان ہمارے زیر بحث مسئلہ کا متدل ہے بایں طور کہ مندرجہ بالا آیات واحادیث بغیر کسی شرط کے مطلق وارد ہوئی ہیں، ہاں! زوجین مسلمین کے نکاح میں شاہدین کے مسلمان ہونے کی شرط اجماع سے ثابت ہے لہذا اب جو مسلم اور ذمیہ کے نکاح میں بھی شرط مذکور کا دعویٰ کرے تو اس کے ذمہ دلیل ہے۔ (۲)

"کل من جاز أن يكون وليا في العقد، جاز أن يكون شاهدا فيه"

"اصول مذکور کے موافق اس عقد میں چونکہ کافر کا ولی بننا درست ہے لہذا وہ اس میں "شاہد" بھی بن سکتا ہے۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال الغنيمي:

فإن تزوج مسلم ذمية بشهادة ذميين جاز عند أبي حنيفة وأبي يوسف (رحمهما الله تعالى) ولكن لا يثبت عند جعوده، وقال محمد: لا يجوز أصلاً، قال الاسبيجاني: "الصحيح قولهما؛ كذا في "التصحيح" (لا بن قطلوبغا). (۴)

قال الحلبي:

وصح تزوج مسلم ذمية عند ذميين خلافاً لمحمد (۵) (ومن المعلوم أن القول المقدم

فيه راجح على ما مر بيانه من قبل غير مرة)

في الهندية:

ولو كان الزوج مسلماً والمرأة ذمية فالنكاح ينعقد بشهادة الذميين سواء كانا موافقين لها في الملة (أى الدين) أو مخالفين كذا في السراج الوهاج. (۶) (ولم يذكر الخلاف في هذه المسألة

۱- هذا طرف الحديث أيضاً، معناه معنى ذلك، أما لفظه فهو "انكحوا فاني مكاتركم" رواه ابن ماجه في سننه (۵۹۹/۱)، رقم (۱۸۶۳)، وهذا الإسناد وإن كان ضعيفاً لطلحة بن عمرو ولكن قد قال السخاوي في "المقاصد" (۲۶۹/۱): "وقد جمعت طرقه في جزء" فبه زال ضعفه وصلاح لأن يحتج به.

۲- بدائع الصنائع (۵۲۵/۲) وفي الموسوعة الفقهية (۲۹۶/۴۱)، في معرض بيان الدليل "لعموم الأدلة من الكتاب والسنة"

۳- شرح مختصر الطحاوي للحصاص (۲۷۶/۴، ۲۷۷)، المبسوط للسرخسي (۳۳/۵)، البدائع للكاساني (۵۲۵/۲)

۴- اللباب في شرح الكتاب (۱۴۰/۱، ۱۴۱)

۵- ملتقى الأبحر (۴۷۴/۱)

۶- الفتاوى الهندية (۲۶۷/۱)

والموضع معرض البيان فلاكتفاء بقولهما ههنا يدل على ما هو المختار في الباب.

④ قال قاضي خان:

ويجوز نكاح المسلم الذمية بشهادة الذميين في قول أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى^(١) (وهو لم يذكر هنا قول محمد أيضًا مع أنها تمس الحاجة إليه في معرض الخلاف اقتصارًا على ما هو المعتمد عليه في المذهب).

⑤ قول الشيخين قول المتون^(٢) (فاختيار أصحابها في كتبهم المصنفة لبيان ما هو العمدة في المذهب. ترجيح له وهذا ظاهر)

⑥ وكذا في الكتب الأخر (حيث أخرج مصنفوها، دليل الشيخين فيها وضمنوه جواب دليله وهذا من ترجيح لقولهما على ما عرف من صنيعهم ودأبهم في الرجح عندهم)^(٣)

[١٣٩] اختلاف في مسئلة

ينعقد نكاح المرأة الحرة البالغة العاقلة برضاها وإن لم يعقد عليها ولّى عند أبي حنيفة بكرة كانت أو ثيباً، وقالوا - رحمهما الله تعالى - : لا ينعقد إلا بإذن ولّى.

مفتى به قول:

فتوى امام ابو حنيفه رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے مگر اس (انعتاد کے درست ہونے) میں یہ ضروری ہے کہ وہ نكاح کفو میں ہوا ہو کیونکہ مفتی بہ قول کے موافق غیر کفو میں نكاح منعقد ہی نہیں ہوتا۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(١) ١- قوله تعالى: ﴿حتى تنكح زوجاً غيره﴾^(٣)

١- الفتاوى الخانية (٣٣١/١)

٢- المختار للفتوى (٩٦/٣)، كنز الدقائق (٩٧)، الوقاية (١٠/٢)، النقاية (٥٤٩/١)، غرر الأحكام (٣٢٩/١)، تنوير الأبصار (١٠١/٤)

٣- المبسوط للسرخسی (٣٣/٥)، الهداية (٣٢٦/٢)، تبیین الحقائق (١٠٠/٢)، البحر الرائق (١٦٠/٣)، بدائع الصنائع (٥٢٦، ٥٢٥/٢)، النهر الفائق (١٨٣/٢)

٤- سورة البقرة، الآية: (٢٣٠)

القول الصحيح في مسائل الكتاب

ب۔ قوله تعالى: ﴿أَن يَنْكُحَ زَوَّاجَهُنَّ﴾ (١) استلزاماً لهنّ ما قاله ربّه: ﴿يَا أَيُّهَا النَّبِيُّ إِذَا جَاءَكَ الْمُؤْمِنَاتُ الْمُهَاجِرَاتُ فَتَحَقَّقْ فِيهِمْ مَا قَالُوا رَبِّي وَأَمَّا يُدْرِكُهُمْ فَبِإِذْنِي وَلِيَعْلَمَ بِمَا يَقُولُونَ﴾ (٢)

ج- قوله تعالى: **يَا أَيُّهَا الَّذِينَ آمَنُوا لَا تَتَّبِعُوا فِي مَالِكُم مِّن مَّالِكُم مَّن يَخْتَالُ** (٦)
 وَالْقَوْمِ الَّذِينَ كَانُوا لَكُمْ آيَةً يَسْعَى فِيمَا كَانُوا بَيْنَ يَدَيْكُمْ يَخْلُلُكُمْ
 وَيَحْلُلُونَ لَكُمْ دِينَكُمْ وَأُولَئِكَ يَخْلُفُكُمْ وَأُولَئِكَ هُمُ الْمُفْسِدُونَ

د- قوله تعالى ﴿وَامْرَأَةً مُؤْمِنَةً إِن وَهَبَتْ نَفْسَهَا لِلنَّبِيِّ﴾ (۴). والهيبة هاهنا النكاح بالإجماع (۵)۔

آیت بالا اس امر پر صراحت دلاتی ہے کہ عورت کا اپنی ذات میں تصرف کیا جائے (۸) چنانچہ اسی موقع پر علامہ مولانا ابن کمالیہ: "تالفة مجلس ونبیلة مجلسا ونبیلة مجلسا" (۹) فرماتے ہیں:

”وهنى إذا زوجت نفسها من كعب بن الأشعث فقد فعلت في ذلك ما كان من رسل الله
نفسها بالمعروف، فلا جناح عليهما الأولياء في ذلك“ (٩) عن ابن أبي عمير (١٠)
عن ابن عباس - رضي الله عنهما - أن النبي صلى الله عليه وسلم قال: (١١)

“الأيام أحق بنفسها من وليها والبكر تستأذن في نفسها وإذنها صماتها” (١٠)

٢- أيضا الآية: (٢٢٢)

۲- أيضا، الآية (۲۳) **الْحَمْدُ لِلّٰهِ الَّذِي اَنْزَلَ هَذِهِ السُّرَّةَ وَهُوَ الْعَلِيُّ الْعَظِيمُ** (ثم قال لا أعرفها) فها هو رافع في تفسيره رافعاً عن غيره من السور.

٢- التجريد للقُدُورِ (٤٢٣٩/٩)، شرح مختصر الطحاوى للحصان (٢٥٧/٤).

٤- سورة الاحزاب؛ الآية (٥٠)

٥- التجريد للامام القُدوري (٤٢٣٩/٩) (مجلد اول، ص ٢٢٦) (مجلد ثانيا، ص ٢٢٦) (مجلد ثالث، ص ٢٢٦)

٦- الكفاية (٤٦/٣)، الميسوط للسرخسي (١١/٥)، شرح النقاية (٥٦٥/١)، التجريد (٤٢٣٩/٩)، الاختيار لتعليق

مستشار (10/3/73)

١- سورة البقرة، الآية (٢٣٤)

١- التجريد (٤٢٣٩/٩)، الغرة المنيقة (١٢٨/١)، شرح مختصر الطحاوي للحصائص (٢٥٧/٤).

٥- الاختيار (١٠٣/٣) : (٢٨/٧) قبل (١٩٦٧) - بعد (١٩٦٧) : (٢٨/٧) قبل (١٩٦٧) - بعد (١٩٦٧)

١ = صحيح مسلم (١٠٣٧/٢) رقم (٤٢١)، وكذا في صحيح - حبان (٣٩٧/٩) رقم (٤٠٨٧)، مطا

سلك (٧٤٩/٣) رقم (١٩٦٤)، سن ابي داود (١٩٦/٢) رقم (٢١٢٠)، سن التستام (٨٤/٤) رقم (٣٢٦٠)، سن

ترمدی (۴۱۶/۳) رقم (۱۱۰۸)، شرح معانی، ۴۱۶/۳ رقم (۳۹۵۴)

الأيام: هي امرأة لا زوج لها بكرة كانت أو ثيباً. (١)

(٣) عن أبي هريرة رضي الله عنه قال: قال رسول الله صلى الله عليه وسلم:

”لا تنكح الأيام حتى تستامر ولا تنكح البكر حتى تستاذن، قالوا: كيف إذن؟ قال:

أن تسكت“ (٢)

حدیث بالا کے مضمون کے موافق عورت سے جب تک اجازت نہ لی جائے اس وقت تک اس کا نکاح نہ کیا جائے، اس سے معلوم ہوا کہ اصل حق تو عورت کو ہے لہذا اپنے اس حق نکاح کی بنیاد پر اگر وہ بغیر ولی کے بھی نکاح کر لے تو نکاح ہو جائے گا۔

(٥) عن أبي سلمة بن عبد الرحمن قال:

جاءت امرأة إلى رسول الله صلى الله عليه وسلم فقالت: يا رسول الله! إن أبي

أنكحني رجلاً وأنا كارهة، فقال: ”لا نكاح لك، إذهبي فانكحي من شئت“ (٣)

(٦) عن ابن عباس أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال:

”ليس للمولى مع الثيب امرأه“ (٣)

(٤) عن عائشة قالت:

جاءت فتاة إلى رسول الله صلى الله عليه وسلم فقالت: يا رسول الله! إن أبي زوجني

من ابن أخيه يرفع بي خسيسته (وفي رواية: وأنا كارهة)، فجعل الأمر ليها، قالت: فإني قد أجزت ما

١- غريب الحديث لابن قتيبة (٤٦/٢) واختار هذا المعنى المشايخ الحنفية في كتبهم، منها: المبسوط للسرخسي

(١٢/٥)، البحر لابن نجيم (١٩٣/٣)، الكفاية للخوارزمي (٤٦/٣)، الحاشية للشلبلي على الزيلعي (١١٧/٢)

٢- صحيح البخاري (٤٠٦/١٧)، رقم (٦٩٧٠)

٣- إعلاء السنن (٦٦/١١)، وقال: أخرجه سعيد بن منصور (أى في سننه، ١: ١٨٤) وهذا مرسل جيد: دراية

٣٢٠، ٣١٩

٤- سنن أبي داود (١٩٦/٢) رقم (٢١٠٢)، وكذا انظر له: سنن النسائي (٨٥/٦) رقم (٣٢٣٦)، صحيح ابن حبان

(٣٩٩/٩) رقم (٤٠٨٩)، مسند أحمد (٣٣٤/١) رقم (٣٠٨٧)، سنن الدارقطني (٢٣٩/٣)

قال البيهقي في ”مختصر الخلافات“ (١١٤/٤)، والحافظ في ”التلخيص الحبير“ (٣٥٠/٣)، والمجلوني في

”كشف الخفاء“ (٢٧٧/١): رواه ثقات. وقال ابن الملقن في ”تحفة المحتاج إلى أدلة المنهاج“ (٣٦٦/٢):

رواه النسائي وأبو داود وصححه ابن حبان وقال الشيخ تقي الدين في آخر ”الافتراح“ هو على شرط الشيخين.

القول الصواب في مسائل الكتاب

صنع أبي ولكن أردت أن تعلم النساء أن ليس للآباء من الأمر شيء. (۱)

قال القدوري في "التجريد" في وجه الدلالة به:

"ولم ينكر صلى الله عليه وسلم ذلك عليها، فلو كان العقد إليه حتى لا يجوز أن يعقد غيره،

لم يجوز أن يقرها على هذا القول". (۲)

(۸) صحابہ کرام رضوان اللہ علیہم اجمعین میں سے طویل القدر شخصیات حضرت عمر، حضرت علی، حضرت عبداللہ بن عمر اور

حضرت عائشہ صدیقہ رضی اللہ عنہم اجمعین کا مذہب بھی یہی تھا۔ (۳)

نیز بعض تابعین وغیرہ حضرات بھی اسی کے قائل تھے جیسے حضرت حسن بصری، ابن سیرین، قتادہ، شعبی، زہری، موسیٰ

بن عبداللہ بن یزید، قاسم بن محمد اوزاعی اور ابن جریج۔ رحمہم اللہ اجمعین۔ وغیرہ (۴)

(۹) لڑکی کے بچپن میں باپ کو اس پر دو ولایتیں حاصل ہوتی ہیں:

ایک بضع میں اور دوسری مال میں، لہذا بلوغ کے سبب ان میں سے جب ایک ولایت (وہی فی المال) لڑکی کی

طرف منتقل ہو جاتی ہے تو دوسری بھی لامحالہ منتقل ہو جائے گی۔ (۵)

(۱۰) نکاح بھی چونکہ عقد کی ایک نوع ہے اس لیے دیگر عقود (مثلاً بیع و اجارہ وغیرہ) کی طرح عورت اپنے اس عقد کی بھی

مجاز اور مالک ہوگی۔ (۶)

(۱۱) عن عائشة قالت قال رسول الله صلى الله عليه وسلم:

"تخيروا لنطفكم وانكحوا الأكفاء وانكحوا اليهم" (۷)

(۱۲) عن علي بن أبي طالب أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال له:

۱۔ مسند أحمد بن حنبل (۱۳۶/۶) رقم (۲۵۰۸۷)، وكذا انظر له: مسند إسحق بن راهويه (۴/۴۷۴) رقم

(۱۳۵۹)، سنن الدارقطني (۳/۲۳۲)

قال البوصيري: هذا إسناد صحيح رجاله ثقات، انظر مصباح الزجاجة (۱/۲۹۲)

۲۔ (۴۲۴۸، ۴۲۴۷/۹)

۳۔ انظر له: المبسوط للسرغسي (۵/۱۲)، الغرة المنيفة (۱/۱۲۸)

۴۔ الغرة المنيفة (۱/۱۲۸)

۵۔ التجريد (۹/۴۲۵۱)

۶۔ المرجع السابق (۹/۴۲۵۲)

۷۔ سنن ابن ماجه (۱/۶۳۳) رقم (۱۹۶۸)، السنن الكبرى (۷/۱۳۳) رقم (۱۴۱۳۰)

==

قال ابن الهمام في "الفتح" (۳/۲۸۱) عن هذا الحديث:

”يا علي ثلاث لا تؤخرها: الصلاة إذا أتت والجنابة إذا حضرت، والأيم إذا وجدت

لها كفوا“ (١)

قول مفتي بكي تخرج:

قال ابن البزاز الكردى:

”ذكر أبو برهان الأصبهاني في جواز النكاح بكراً كانت أو ثيباً على قول الإمام الأعظم رضى الله عنه لقوة دليل الإمام. قال الله تعالى: فلا تَعْصَلُوهُنَّ أَى يَنْكِحْنَ أَرْوَاحَهُنَّ“ (٢)

قال قاضى بخارى: في ظاهر الرواية عن أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - أنه يجوز النكاح بكراً كانت أو ثيباً زوجت نفسها كفأً أو غير كفء... وروى الحسن عن أبي حنيفة أنه يجوز النكاح إن كان كفأً وإن لم يكن كفأً لا يجوز النكاح أصلاً واختلفت الروايات عن أبي يوسف والمختار في زماننا للفتوى رواية الحسن رحمه الله تعالى. (٣)

”ووجه ذلك من حديث عائشة وأنس وعمر من طرق عديدة فوجب ارتقاؤه إلى الخفية بالحسن لحصول الظن بصحة السعنى وثبوته عنه صلى الله عليه وسلم، وفى هذا كفاية، ثم وجدنا فى شرح البخارى للشيخ برهان الدين الحلبي ذكر أن البغوى قال إنه حسن“.

وقال شيخنا العثماني في ”الإعلاء“ (١٠٧: ٧٥) عنه: ”ووجهه أن النكاح بكراً كان كفأً أو غير كفء“

”وفى فتح البارى (١٠٧: ٩) وأخرج له ابن عابدين ووجهه النكاح بكراً كان كفأً أو غير كفء، وعزاه وفى إسناده مقال: ويقوى أحد الإسنادين بالآخر ١ هـ. قلت: والجملة الأولى ذكرها فى ”كنز العمال“ (٣٤٤: ٨) وعزاه إلى تمام، والضياء المقدسى عن أنس رفوعاً، وإسناد الحافظ الضياء صحيح على قاعدة ”المتقى“ فى كنز العمال، وعزاه العلامة السيوطى فى ”الجامع الصغير“ (١١٢: ١) إلى مستدرك الحاكم، وسنن البيهقى وسنن ابن ماجه، ثم صححه بالرمز إلا أن فيه: ”فانكحوا الاكفاء“ موضع ”وانكحوا الاكفاء“. انتهى.

١- سنن الترمذى (٣٨٧/٣) رقم (١٠٧٥)

قال ابن الهمام فى ”الفتح“ (٢٨١: ٣) عنه: ”وقول الترمذى فيه لا أرى إسناده متصلاً منتفياً بما ذكرناه من تصحيح الحاكم“ وقال الشيخ العثماني فى ”الإعلاء“ (٧٥: ١١): ”قلت: حسنه السيوطى فى ”الجامع الصغير“ (١١٨: ١) بالرمز وصحح الحاكم والذهبي كلاهما كما فى المستدرك (١٦٢: ٢)“.

٢- الفتاوى البزازية (١١٨/٤) ٣- الفتاوى الحانية (٣٣٥/١)

القول الصواب في مسائل الكتاب

قال الحلبي:

نفذ نكاح حرة مكلفة بلا ولي وله الاعتراض في غير الكفو وروى الحسن عن الإمام
عدم جوازه وعليه فتوى قاضيخان وعند محمد يتعقد موقوفا ولو من كفو (انعقاد نكاح الحرة البالغة
ونفاذه بغير إذن ولي القول المقدم فيه راجح كما هو المعروف وأما عدم جوازه في غير الكفو فمصرح
بالإفتاء عليه كما ترى)

قال داماد أفندي:

قوله (وعليه فتوى قاضيخان) وهذا أصح وأحوط والمختار للفتوى في زماننا. (١)

قال التمرتاشي والحضركفي:

نفذ نكاح حرة مكلفة بلا رضا ولي والأصل أن كل من تصرف في ماله تصرف في
نفسه وماله فلا، وله أي للولي إذا كان عصبة الاعتراض في غير الكفو ما لم تلد منه ويفتى في غير الكفو
بعدم جوازه أصلا وهو المختار للفتوى لفساد الزمان.

قال الشامي:

قوله (وهو المختار للفتوى) وقال شمس الأئمة: وهذا أقرب إلى الاحتياط، كذا في
تصحيح العلامة قاسم. (٢)

قال القهستاني:

نفذ نكاح حرة مكلفة ولو من غير كفو بلا ولي وله الاعتراض هنا وروى عن أبي حنيفة رحمه الله
تعالى بطلانه بلا كفو وبه أخذ كثير من مشايخنا كما في المحيط وعليه الفتوى كما في قاضيخان. (٣)
كذا في الكتب الأخر. (٤)

١- ملتقى الأبحر مع شرحه مجمع الأنهر (١/٤٨٨-٤٩٠)

٢- الدر المختار مع رد المحتار (٤/١٥٠-١٥٢)

٣- جامع الرموز (١/٤٦٤، ٤٦٥)

٤- النهر الفائق (٢/٢٠٢)، البحر الرائق (٣/١٩٤)، تبين الحقائق (٢/١١٧)، الفتاوى الهندية (١/٢٩٢)، الباب في

شرح الكتاب (١/١٤٤)، فتاوى النوازل (١٧٤)، شرح الطائى على هامش الرمز (٢/١١٩)، العناية على هامش اله

(٣/٢٤٨)، الكفاية الملحق بالفتح (٣/٤٦)، المحيط البرهاني (٣/٩٨)، المبسوط للسرخسى (٥/١٣)، شرح

(١/٣٣٥)، شرح البوقاية (٢/٢٠)، شرح النقاية للملا على القارى (١/٥٦٦)، شرح النقاية لفخر الدين على ه

١- القارى (١/٥٦٦)

- ⑦ قد اختار أصحاب المتن قول الإمام^(۱) وهذا من ترجيح له أيضاً.
- ⑧ شراح المتن وغيرهم أخرجوا دليل الإمام^(۲) فيها في كتبهم وهذا يُعَدُّ أمانة ترجيح قوله - على ما صرح به الشامي في شرح العقود - (۲)

[۱۵۰] اختلاف في مسئلة

إن زالت بكارتها بالزنا فهي كذلك (أى في حكم
الأبكار في أن سكوتها رضا) عند أبي حنيفة - رحمه
الله -، وقالوا - رحمهما الله تعالى - : هي في حكم الثيب.

توضيح المقام:

واضح رہے کہ اس صورت مختلف فیہائیں زنا سے مخفی زنا مراد ہے جس کی تشہیر نہ ہوئی ہو اور نہ ہی وہ اس کی عادت بن
چکا ہو کیونکہ اگر حالت تشہیر ہو یا وہ اس کی عادی ہونے کی بدولت کئی بار اس کی مرتکب ہو چکی ہے (اسی طرح اگر اس پر زنا کے
سبب حد قائم کی جا چکی ہو) تو بالاتفاق نطق معتبر ہوگا محض سکوت کافی نہ ہوگا۔ (۳)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

عن أبي هريرة قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم:

المختار للفتوى (۱۰۲/۳)، كنز الدقائق (۱۰۰)، الوقاية (۲۰/۲)، النقاية (۵۶۵، ۵۶۴/۱)، تنوير الأبصار
(۱۵۰/۱)، غرر الأحكام (۳۳۴/۱)

الاختيار لتعلييل المختار (۱۰۴، ۱۰۳/۳)، تبیین الحقائق (۱۱۷/۲)، فتح باب العناية (۵۶۵/۱)، الهداية
(۳۳۵)، المبسوط للسرخسی (۱۱/۵).

ظرف له: الاختيار (۱۰۶/۳)، المبسوط للسرخسی (۸/۵)، مجمع الأنهر (۴۹۳/۱)، البحر الرائق (۲۰۵/۳)،

۲ الشرنبلالی علی الدرر (۳۳۶/۱)، الهندية (۲۹۰/۱)، اللباب للغنیمی (۱۴۵/۲)، الجوهرة النيرة (۱۱۷/۲)،

ائق (۲۰۷/۲)، شرح النقاية (۵۶۸/۱)، عمدة الرعاية علی هامش شرح الوقاية (۲۲/۲)

”البكر تستأمر والثيب تشاور قيل يا رسول الله! إن البكر تستحيى، قال: سكوتها رضاها“ (۱)

حدیث بالا سے معلوم ہوا کہ شارع علیہ السلام نے باکرہ کے سکوت کو جو رضا مندی قرار دیا ہے اس کی علت بکارت نہیں بلکہ شرم و حیا ہے اور وہ یہاں صرف موجود ہی نہیں بلکہ علی وجہ الا تم موجود ہے، کیونکہ جب وہ ایک مرتبہ شدتِ شہوت کے ہاتھوں مغلوب ہو کر یا کسی زور آور کے مجبور کرنے پر علی سبیل الا کرہ زنا کر اٹھتی تو اب اس کی شرم اٹھ نہیں جائے گی بلکہ اور زیادہ ہو جائے گی کیونکہ اب عقد نکاح کے وقت سکوت کی بجائے شیبہ کی طرح اس سے بلواتا اس کے زنا کو ظاہر کرنے کے مترادف ہے اور ظاہر ہے کہ وہ اس سے غایت درجے کا حیا کرے گی۔ (۲)

قول مفتی بہ کی تخریج

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإن زالت بزنا فكذلك عند أبي حنيفة) قال في الهداية: وقال أبو يوسف و محمد والشافعي: لا يكتفى بسكوتها، وقال الاسييجابي: والصحيح قول أبي حنيفة واعتمده النسفي والمحبوبي. (۳)

② قال الحلبي:

ومن زالت بكارتها بوثة أو حيضة أو جراحة أو تعيس فهي بكر وكذا لو زالت بزنا خفي خلافا لهما (۴) (والقول المقدم فيه راجح كما مر غير مرة)

③ قال قاضي خان:

وسكوت الثيب لا يكون رضا ولو صارت ثيبا بالوثة أو بمبالغة الاستنجاء أو بمرور الزمان كان سكوتها رضا وكذا إذا صارت ثيبا بالزنا في قول أبي حنيفة (۵) (فالاعتصار على قول الإمام في معرض بيان الخلاف ترجيح له على ما عرف في موضعه)

۱۔ مسند أحمد بن حنبل (۲/۲۲۹) رقم (۷۱۳۱) إسناده حسن على ما قال محققه شعيب الارنؤوط.

قلت۔ القائل العبد الضعيف۔ ولكن الحديث صحيح كما أخرجه البخاري بغير لفظه في صحيحه (۴۵:۱۳) ولفظه ”رضاها صمتها“، وابن حبان بهذا اللفظ في صحيحه (۳۹۴:۹) وكذا ابو عوانه في مستخرجه (۱۱۱:۵)، وابن الجارود في المتقى (۱۷۸:۱) والنسائي في سننه (۸۵:۶)

۲۔ انظر له (بتسهيل): الميسوط للسرخسي (۷/۵)، الكفاية (۳/۴۸)، فتح باب العناية لملا على القاري (۱/۵۶۸)، البحر الرائق (۳/۲۰۵)، الموسوعة الفقهية (۴۱/۲۷۱)

۳۔ الترجيح والتصحيح (۳۳۶)

۴۔ ملتقى الأبحر (۱/۴۹۳) ۵۔ الفتاوى الخانية (۱/۳۴۲)

٤ قال الزحيلي:

قال الحنفية: من زنت مرة فقط ولم تحد بالزنا بكر حكما فيكتفى بسكوتها. (١)

٥ جميع أصحاب المتن اختاروا قول الإمام فيها. (٢) وهذا ترجيح له.

٦ تأخير شرح المتن وغيرهم دليل قول الإمام فيها يدل على كونه راجحا عندهم وهذا معروف عند اهل العلم. (٣)

[١٥١] اختلاف في مسئلة

إذا قال الزوج للبكر بلغك النكاح فسكت وقالت
بل رددت فالقول قولها ولا يمين عليها ولا
يُستحلف في النكاح عند أبي حنيفة - رحمه الله
تعالى - وقالوا - رحمهما الله تعالى - : يُستحلف فيه.

مفتى به قول:

فتوى اس میں صاحبین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے کہ نکاح میں قسم لی جائے گی اور صورت بالا میں عورت کا قول معتبر ہونے کے ساتھ ساتھ اس پر قسم بھی لازم ہوگی۔

ف:-

بطور فائدہ کے یہ واضح رہے کہ مندرجہ بالا مسئلہ دراصل ”کتاب الدعوی“ سے متعلق ہے (٣) (فتاویٰ مفصلة هناك)

١ - الفقه الإسلامي وأدلته (٦٧١٦)

٢ - المختار للفتوى (١٠٦/٣)، كنز الدقائق (١٠٠)، الوقاية (٢٢/٢)، مجمع البحرين (٥١٧)، النقاية (٥٦٨/١)،

بداية المبتدى (٦٠/١)، تنوير الأبصار (١٦٢/٤)، غرر الأحكام (٣٣٦/١)

٣ - مجمع الأنهر (٤٩٣/١)، تبیین الحقائق (١٢٠/٢)، الهداية (٣٣٧/٢)، الاختيار (١٠٦/٣)، شرح النقاية

(٥٦٨/١)، بدائع الصنائع (٥٠٩/٢)، المبسوط للسرخسی (٧/٥)

٤ - تحلد هذه الفائدة في الكتب التالية وغيرها: الهداية: (٣٣٨/٢)، شرح مختصر الطحاوی للحصاص (٢٨٩/٤)،

فتح القدير (٢٦٥/٣)، رد المحتار (١٦٤/٤)، البحر الرائق (٢٠٦/٣)

قول مفتی بہ کا مسئلہ:

قسم کھلانے کی صورت میں قسم کھانے سے انکار کرنا گویا خصم کے دعویٰ کا اقرار کرنا ہے یعنی ”نکول“ اقرار کے قائم مقام ہے اور یہ امر معلوم ہے کہ نکاح کے باب میں اقرار جاری ہوتا ہے لہذا جب اقرار جاری ہوتا ہے تو انکار بھی جاری ہوگا اور انکار کی صورت میں منکر سے اختلاف یعنی قسم لی جاتی ہے اس لیے یہاں بھی نکاح میں قسم لی جائے گی اور صورت مذکورہ میں عورت پر قسم لازم ہوگی۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال الحلبي:

ولو قال الزوج سكك وقالت: رددت ولا بينة له فالقول لها وتحلف عندهما لا عند الإمام.

قال داماد أفندي:

(لا) تحلف (عند الإمام) والمختار للفتوى قولهما ولهذا قدمه. (۲)

قال الحصكفي:

قوله (وتحلف عندهما لا عند الإمام) سيصرح في الدعوى أن على قولهما الفتوى. (۳)

قال التمر تاشي والحصكفي:

قال الزوج للبكر البالغة بلغك النكاح فسكتت وقالت رددت النكاح ولا بينة لهما

على ذلك ولم يكن دخل بها طوعا في الأصح فالقول قولها بيمينها على المفتي به.

قال ابن عابدين:

قوله (على المفتي به) وهو قولهما وعنده لا يمين عليه كما سيأتي في الدعوى في

الاشياء الستة. (۴)

قال ابن الهمام:

قوله (وإذا قال الزوج بلغك النكاح)..... ولو لم يكن للزوج بينة تذهب من عصمته من غير

يمين تلزم به عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى وعندهما عليها، فإن نكلت بقي النكاح عندهما وهي مسألة

۱- انظر له (بتسهيل): الهداية (۲/۱۲)، المبسوط للسرخسي (۵/۵)، البدائع للكاساني (۵/۳۴۰)

۲- مجمع الأنهر على ملتقى الأبحر (۱/۴۹۴)

۳- الدر المنتقى في شرح المنتقى (۱/۴۹۳)

۴- الدر المختار مع رد المحتار (۴/۱۶۳، ۱۶۴)

الاستحلاف في الأشياء الستة - إلى أن قال - وسيأتى في الدعوى صورها والفتوى على قولهما فيها. (١)

٤ قال ابن نجيم:

قوله (والقول لها إن اختلفا في السكوت) أى لو قال الزوج بلغك النكاح فسكت وقالت رددت ولا بينة لهما ولم يكن دخل بها فالقول قولها - إلى أن قال - ولم يذكر المصنف أن عليها اليمين للاختلاف، فعند الإمام لا يمين عليها وعندهما عليها اليمين وعليه الفتوى كما سيأتى في الدعوى في الأشياء الستة. (٢)

٥ قال القهستاني:

وقولها رددت أولى من قوله سكت وتقبل بينته على سكوتها ولا تحلف هى إن لم يقم الزوج بينة على سكوتها وهذا مما لا يحلف فيه عنده خلافا لهما وهو المختار كما في المضمرات. (٣)

٦ كذا في الكتب الأخرى. (٣)

١- فتح القدير (٣/٢٦٣-٢٦٥)

٢- البحر الرائق (٣/٢٠٦)

٣- جامع الرموز (١/٤٦٣، ٤٦٤)

٤- الفتاوى الهندية (١/٢٨٩)، حاشية الطحطاوى على الدر (٢/٣٢)، النهر الفائق (٢/٢٠٧)، الفتاوى الخانية (١/٤٠٤)، غواص البحرين (١/٤٦٤)، شرح الشفاية لملا على القارى (١/٥٦٩)، حاشية الشرنبلالى على الدرر (١/٣٣٦)، كنز الدقائق (٣١٣)، الباب في شرح الكتاب (٢/١٤٥)، الجوهرة النيرة (٢/١١٧)، الاختيار لتعليل المختار (٢/١٢٢)، شرح الطائى على الكنز (١/١٢٠)، الفقه الإسلامى وأدلته (٥٩٩٢)، الموسوعة الفقهية (٧/٥٦)

[۱۵۲] اختلافی مسئلہ

قال أبو حنيفة - رحمه الله تعالى -
(وَأَبُو يُوْسُفَ^(۱)): يَجُوزُ لِغَيْرِ الْعَصَبَاتِ مِنَ الْأَقَارِبِ
التَّزْوِيجُ مِثْلَ الْأَخْتِ وَالْأُمِّ وَالْخَالَاتِ (وَقَالَ مُحَمَّدٌ:
لَيْسَ لِغَيْرِ الْعَصَبَاتِ مِنَ الْأَقَارِبِ وَلَايَةُ التَّزْوِيجِ^(۲))

توضیح المقام:

واضح رہے کہ یہ اختلاف عصبات نہ ہونے کی صورت میں ہے۔ (۳)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ اور ابو یوسف رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

- (۱) حضرت علی کرم اللہ وجہہ اور حضرت عبداللہ بن مسعود رضی اللہ عنہما کا مذہب بھی یہی تھا۔ (۴)
- (۲) اس ولایت نکاح میں اصل چیز وہ قرابت ہے جو ”مؤلفی علیہ“ کے حق میں شفقت و ہمدردی کی باعث ہو اور اس کا تحقق ہر اس شخص میں ہوتا ہے جو ”قرابت“ کے ساتھ شخص ہو، چونکہ ماں، بہن اور خالہ وغیرہ میں قرابت کے ساتھ شفقت و ہمدردی بھی جمع ہے اس لیے عصبات کے نہ ہونے کی صورت میں ان لوگوں کے لئے نکاح کرانا جائز ہو گا و ہو ما

۱۔ قول ابی یوسف فیہ مضطرب، فعلى قول الجمهور وهو الأصح أنه مع أبي حنيفة رحمه الله تعالى، انظر له: البحر الرائق (۳/۲۱۸)، تبیین الحقائق (۲/۱۲۶)، فتح القدیر (۳/۲۷۵)، مجمع الأنهر (۱/۴۹۸)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر (۲/۳۸، ۳۹)، نہر الفائق (۲/۲۱۴)، رمز الحقائق (۱/۱۲۱)، رد المحتار (۴/۱۸۴)، الدر المنقہ (۱/۴۹۸)۔
۲۔ تبیین الحقائق للزیلعی (۲/۱۲۶)، حاشیۃ ابن عابدین (۴/۱۸۴)۔

۳۔ راجع لہ: الاختیار لتعلیل المختار (۳/۱۰۸)، الجوہرۃ النیرۃ (۲/۱۲۲)، رد المحتار (۴/۱۸۴)، کنز الدقائق (۱۰۱)، الہدایۃ (۲/۳۴۰)۔

۴۔ الاختیار لتعلیل المختار (۳/۱۰۸)۔

نحن فيه (١)

قول مفتي بكى تخرج:

١ قال التمرناشي:

فإن لم يكن عصبه فالولاية للأم ثم للأخت لأب وأم

قال الشامي:

قوله (فالولاية للأم الخ) أى: عند الإمام ومعه أبويوسف في الأصح. وقال محمد: ليس لغير العصبات ولاية، وإنما هي للحاكم، والأول الاستحسان والعمل عليه إلا في مسائل، ليست هذه منها، فما قيل من أن الفتوى على الثاني غريب لمخالفته المتون الموضوعة لبيان الفتوى. (٢)

٢ قال سراج الدين ابن نجيم:

(وإذا لم يكن عصبه فالولاية للأم ثم الأخت لأب وأم) وهذا عند الإمام - إلى أن قال - ومن ثم كان قول الإمام استحسان وما قاله غيره قياس وقد عرف أن العمل على الاستحسان، إلا في مسائل محصورة، ليس هذا منها فما في "تهذيب القلائس" من أن ما قالاه رواية ابن زياد وعليه الفتوى غريب. (٣)

٣ قال الطحطاوى:

(فإن لم يكن عصبه فالولاية للأم) هذا قول الإمام والجمهور على أن الثاني معه وهو الأصح قاله الشارح وغيره وقال محمد: ليس لغير العصبات ولاية وإنما هي للحاكم وقول الإمام استحسان وما قاله غيره قياس وقد عرف أن العمل على الاستحسان إلا في مسائل، ليس هذا منها. (٤)

٤ كذا في الكتب الأخر. (٥)

١ - انظر له: الاختيار (١٠٩/٣)، مجمع الأنهر (٤٩٨/١)، الهداية (٣٤٠/٢)، المبسوط للسرخسي (٢٢٣/٤)، البحر الرائق (٢١٨/٣)، النهر الفائق (٢١٥/٣)، تبين الحقائق (١٢٦/٢)، كشف الحقائق (١٦٨/١)

٢ - رد المختار (١٨٤/٤)

٣ - النهر الفائق (٢١٥/٢)

٤ - حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٣٩٠، ٣٨٨/٢)

٥ - البحر الرائق (٢١٨/٣)، مجمع الأنهر (٤٩٨/١)، الفتاوى السراجية (٣٧)

القول الصواب في مسائل الكتاب

- كذا في "الحنانية" (١) و "الملتقى" (٢) حيث قُلم قول الإمام فيهما وهو أمانة المختار في الباب.
- قول الإمام قول المتن (٣) وهذا ترجيح له أيضاً.
- قول الإمام استحسان قد صرح به كثير من الشراح وغيرهم (ولا يخفى عليك أن العمل عند الفقهاء على الاستحسان إلا في مسائل معدودة وهي ليست منها) (٤)
- وآخر دليل الإمام أصحاب الشروح فيها حتى ضمنوه جواب دليل غيره (وذاك من ترجيح لقول الإمام وهو معروف) (٥)

[١٥٣] مسئلة

الغيبة المنقطعة أن يكون في بلد لا تصل
إليه القوافل في السنة إلا مرة واحدة.

قول الأصح:

قول الأصح کے موافق "غیبة منقطعة" کی تعریف یہ ہے کہ جب ولی اقرب ایسی جگہ میں ہو کہ اگر اس کے پہنچنے یا اس کی رائے معلوم کرنے کا انتظار کیا جائے تو کفو والا رشتہ جواب میسر ہے وہ ہاتھ سے نکل جائے گا۔ ☆

- ١- الفتاوی الحنانية (٣٥٥/١)
 - ٢- ملتقى الأبحر (٤٩٧/١، ٤٩٨)
 - ٣- المختار للفتوى (١٠٨/٣)، كنز الدقائق (١٠١)، الوقاية (٢٧/٢)، النقاية (٥٧٢/١)، تنوير الأبصار (١٨٤/٤)، غرر الأحكام (٣٣٨/١)
 - ٤- مجمع الأنهر (٤٩٨/١)، الجوهرة النيرة (١٢٢/٢)، الهداية (٣٤٠/٢)، الدر المنطقی (٤٩٨/١)، تبیین الحقائق (١٢٦/٢)، حاشية الطحطاوى على الدر (٣٩/٢)، المبسوط للسرخسی (٢٢٣/٤)
 - ٥- فتح القدير (٢٧٦/٣)، الاختيار (١٠٩/٣)، تبیین الحقائق (١٢٦/٢)
- ☆..... فوائد:

- ١- قد اختلف التصحيح والإفتاء في حد "الغيبة المنقطعة" كما ترى في الدر المختار ورد المختار كليهما (١٨٩:٤) والترجيح لابن قطلوبغا (٣٣٩، ٣٣٨) و مجمع الأنهر (٤٩٩:١)
- ٢- لَمَّا وقع "التصحيح" لأقوال شتى فيها وكان القول السالف ذكره (أى فوات الكفو في الانتظار) "أصح" من تلك الأقوال وكذلك الإفتاء عليه "أحسن" حسب تصريح الفقهاء والمشايع، بهذين الأمرين أختير هذا القول من بين أقوال آخر.

مستدله:

فقہ کا اصول ہے: "الضرر يزال" (۱)

چونکہ ولی اقرب (باپ وغیرہ) کی ولایت کی بنیاد شفقت پر ہے اور ظاہر ہے کہ اس صورت میں جبکہ اس کے کفو کا شوہر ہاتھ سے نکل رہا ہو، اب اس ولایت کو باقی رکھنا اس لڑکی کے حق میں شفقت و ہمدردی نہیں بلکہ مضرت ہے، لہذا ولی البعد کے ہاتھ میں اس کی ولایت دے کر ضرر بزرگ کو زائل کیا جائے گا۔ (۲)

تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

وللولی الأبعد التزویج بغیبة الأقرب مسافة القصر واختار فی الملتقى ما لم ينتظر الکفء الخاطب جوابه واعتمده الباقانی ونقل ابن الکمال أن علیه الفتوى.

قال الشامی:

قوله (مسافة القصر) اختلف في حد الغيبة..... وقال في الذخيرة: الأصح أنه إذا كان في موضع لو انتظر حضوره أو استطلاع رأيه فات الكفء الذي حضر فالغيبة منقطعة، وفي البحر عن المجتبى والمبسوط: أنه الأصح، وفي النهاية: واختاره أكثر المشايخ وصححه ابن الفضل وفي الهداية: أنه أقرب إلى الفقه وفي الفتح: أنه الأشبه بالفقه، وفي شرح الملتقى عن الحقائق: أنه أصح الأقاويل، وعليه الفتوى ١٤.

وعليه مشى في الاختيار والنقاية ويشير كلام النهر إلى اختياره، وفي البحر: والأحسن الإفتاء بما عليه أكثر المشايخ. (۳)

② قال ابن نجيم:

قوله (وللأبعد التزویج بغیبة الأقرب مسافة القصر)..... واختلف في حد الغيبة - إلى أن قال - واختار أكثر المشايخ كما في النهاية أنها مقدرة بفوت الكفء الخاطب باستطلاع رأيه،

۱- الأشباه والنظائر لابن نجيم (۸۵/۱)، شرح الكوكب المنير (۴/۴۴۲)، شرح القواعد الفقهية (۱/۱۰۵)، غاية الوصول في شرح لب الأصول (۱/۱۵۶)، قواعد الفقه للبرکتي (۱/۹۳).

۲- مستفاد مما يليك (بإضافة يسيرة): المبسوط للسرخسي (۴/۲۲۲)، بدائع الفوائد (۲/۵۲۱)، الهداية (۲/۳۴۱)، شرح النقاية (۱/۵۷۲).

۳- الدر المختار مع رد المحتار (۴/۱۸۹).

وصححه ابن الفضل، وفي الهداية: وهذا أقرب إلى الفقه لأنه لا نظر في إبقاء ولايته حينئذ.
وفي المجتبى والمبسوط والذخيرة: وهو الأصح، وفي الخلاصة: وبه كان يفتي الشيخ الإمام
الأستاذ..... والحاصل أن التصحيح قد اختلف والأحسن الإفتاء بما عليه أكثر المشايخ^(١).
قال ابن غابدين:

قوله (والأحسن الإفتاء بما عليه أكثر المشايخ) أى من تقدير الغيبة بمدة يفوت فيها
الكفء الخاطب. وقال في الفتح: إنه الأشبه بالفقه هـ. وتقدم ترجيحه عن الهداية ومشى عليه في
المنتقى والاختيار والنقاية^(٢).

٢ قال السرخسي:

والأصح أنه إذا كان في موضع لو انتظر حضوره أو استطلاع رأيه فات الكفء الذى
حضر لها فالغيبة منقطعة وإن كان لا يفوت فالغيبة ليست بمنقطعة^(٣).
٤ قال الحلبي والحصكفي:

ولأبعد النزويج إذا كان الأقرب غائبا بحيث لا ينتظر الكفو الخاطب حضوره أو
جوابه هذا أصح الأقاويل وعليه الفتوى كذا في الحقائق وقيل مسافة السفر، قال في الكافي: وعليه
الفتوى، والمعتمد الأول كما أفاده الباقاني^(٤).
٥ كذا في الكتب الأخر^(٥).

١- البحر الرائق (٢٢٢/٣)

٢- منحة الخالق (٢٢٢/٣)

٣- المبسوط (٢٢٢/٤)

٤- الدر المنتقى (٤٩٩/١)

٥- المحيط البرهاني (١٣٠/٣): حاشية الطحطاوى على الدر (٤٠/٢)، جامع الرموز (٤٦٨/١)، مجمع الأنهر
(٤٩٩/١)، الترجيح والتصحيح (٣٣٩، ٣٣٨)، الهداية (٣٤١/٢)، الاختيار لتعليل المختار (١١٠/٣)، ملتقى الأبحر
(٤٩٨/١) من حيث تقديم هذا القول، بدائع الصنائع (٥٢١/٢)، النهر الفائق (٢١٦/٢)

[۱۵۴] مسئلہ

فإذا تزوجت المرأة بغير كفوفلأولياء أن يفرقوا بينهما.

مفتی بہ قول:

اگر عورت غیر کفو میں نکاح کر لے تو فتویٰ اس پر ہے کہ یہ نکاح درست ہی نہیں ہوا (یعنی اس میں اولیاء کو تفریق و عدم تفریق کا اختیار) ویسے ہی یہاں تو نکاح کر کے سے منع ہی نہیں ہوا) (۱)

متدلہ:

ومن أصول الفقه أنه قد يبتى الحكم على تغير الزمان وفساده، وقد جرى هذا في كثير من المسائل الفقهية كما هو ظاهر.

لہذا زمانہ میں اب چونکہ فساد ہے، نہ ہر قاضی انصاف کرتا ہے اور نہ ہر ولی قاضی کے پاس مقدمہ لے جانے کو بحسن و خوبی سرانجام دیتا ہے اور قاضی کے سامنے جا کر اپنے مقدمے کے لیے بیٹھنا بھی ذلت سے کم نہیں ہے لہذا اس تمام صورت حال کے پیش نظر نکاح کے عدم انعقاد کا قول کر کے یہ دروازہ ہی بند کر دیا گیا۔ (۱)

تخریج:

قال ابن الهمام:

قوله (وإذا زوّجت المرأة نفسها من غير كفوفلأولياء أن يفرقوا بينهما دفعًا للعار عن أنفسهم)..... هذا على ظاهر الرواية، أما على الرواية المختارة للفتوى لا يصح العقد أصلاً إذا كانت زوّجت نفسها من غير كفء. (۲)

قال ابن نجيم:

قوله (من نكحت غير كفء فرق الولي) لما ذكرناه وهذا ظاهر في انعقاده صحيحاً

۱۔ مستفاد مما يلي: الدر المختار مع رد المختار (۱۵۲/۴)، البحر الرائق (۱۹۴/۳)، المبسوط للسرخسی (۱۳/۵)،

الحانية (۳۳۵/۱)، شرح ابن مالك على هامش المجمع (۵۲۲)، شرح النقاية (۵۶۶/۱)

۲۔ فتح القدیر (۲۸۴، ۲۸۳/۳)

القول الصواب في مسائل الكتاب

وهو ظاهر الرواية عن الثلاثة..... وان المفتى به رواية الحسن عن الإمام من عدم الإنعقاد أصلاً. (١)

٣ قال التمرتاشي والحصكفي:

وله أى للولى إذا كان عصبه الاعتراض في غير الكفء مالم تلد منه ويفتى في غير الكفء بعدم جوازه أصلاً وهو المختار للفتوى لفساد الزمان.

قال ابن عابدين:

قوله (وهو المختار للفتوى) وقال شمس الأئمة: وهذا أقرب إلى الاحتياط، كذا في تصحيح العلامة قاسم؛ لأنه ليس كل ولى يحسن المرافعة والخصومة ولا كل قاض يعدل. (٢)

٤ في الهندية:

ثم المرأة إذا زوّجت نفسها من غير كفء صح النكاح في ظاهر الرواية عن أبي حنيفة رحمه الله تعالى..... ولكن للأولياء حق الاعتراض وروى الحسن عن أبي حنيفة أن النكاح لا ينعقد وبه أخذ كثير من مشايخنا رحمهم الله تعالى كذا في المحيط والمختار في زماننا للفتوى رواية الحسن. (٣)

٥ قال الملا على القارى:

وله أى للولى الاعتراض هنا أى فيما لو زوّجت نفسها من غير كفء بأن يطلب من القاضى التفريق بينهما..... وروى بطلانه أى بطلان نكاحه إذا زوّجت نفسها بلا كفء روى الحسن عن أبي حنيفة رحمه الله وفي الخانية هذا أصح وأحوط والمختار للفتوى في زماننا. (٤)

٦ كذا في الكتب الأخر: (٥)

٧ وانظر له تخريج المسألة الثانية من هذا الكتاب - كتاب النكاح - أيضاً (نصها: ينعقد نكاح المرأة الحرة البالغة الخ)

١- البحر الرائق (٢٢٦/٣)

٢- الدر المختار مع رد المحتار (١٥٢/٤)

٣- الفتاوى الهندية (٢٩٢/١)

٤- شرح النقاية (٥٦٦، ٥٦٥/١)

٥- الدر الممتقى (٥٠٥/١)، المبسوط للسرخسى (١٣/٥)، النهر الفائق (٢١٨/٢)، اللباب في شرح الكتاب

(١٤٨/٢)، حاشية الشلبى على التبيين (١٢٨/٢)، شرح الوقاية (٢٠/٢)، جامع الرموز (٤٦٥/١)، شرح ابن مالك

على هامش مجمع البحرين (٥٢٢)، الدرر مع الفرر لملا خسرو (٣٣٥/١)، شرح النقاية لفخر الدين على هامش فتح

باب العناية (٥٦٦/١)، ألفقه الإسلامى للزحيلي (٦٦٩٨)، الموسوعة الفقهية: (٢٨٣٣٣)

[۱۵۵] اختلاف في مسئلة

إذا تزوجت المرأة (من كفاء^(۱)) ونقصت من مهر مثلها
فلأولياء الاعتراض عليها عند أبي حنيفة (رحمه الله تعالى)
حتى يتم لها مهر مثلها أو يفرقها (وقالا: ليس لهم ذلك^(۲))

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

امراء مذکورہ نے اس عمل سے اپنے اولیاء کے ساتھ عار کو ملحق کر دیا ہے کیونکہ اولیاء مہر مثل (یعنی مہر کی زیادتی) پر
آپس میں فخر اور اس کی کمی کی صورت میں ایک دوسرے کے سامنے عار محسوس کرتے ہیں لہذا انہیں اعتراض کا حق حاصل ہوگا
تاکہ وہ اپنے نفوس سے اس عار کو دور کر سکیں۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال الحلبي:

لو نقصت عن مهر مثلها، له أن يفرق إن لم يتم خلافا لهما^(۴) (فمن المعلوم أن القول
المقدم فيه راجع حسب تصريح المصنف نفسه والشامی به)

قال قاضي خان:

نقصت عن مهرها نقصانا فاحشا كان لأوليائها أن يطالبوه بالتبليغ إلى تمام مهر المثل
أو بالفسخ^(۵) (ولم يذكر فيها قولهما والمعرض معرض البيان فلاقتصار على قوله في هذا المقام لكونه

۱۔ اللباب فی شرح الكتاب (۱۴۹/۲)

۲۔ السحرة النيرة (۱۲۵/۲)، الهداية (۳۴۳/۲)، اللباب فی شرح الكتاب (۱۴۹/۲)، تبیین الحقائق (۱۳۰/۲)۔

النهر الفائق (۲۲۴/۲)، الترحيح والتصحيح (۳۴۱)

۳۔ درر الأحكام شرح غرر الأحكام (۳۴۰/۱)

۴۔ ملتقى الأبحر (۵۰۴/۱)

۵۔ الفتاوى الخانية (۳۵۱/۱)

راجعا في الباب)

① قد اختار أصحاب المتن قول الإمام^(١) فهذا ترجيح له أيضا.

② قال التمرتاشي والحصكفي:

ولو نكحت بأقل من مهرها فللولي العصبه الاعتراض حتى يتم مهر مثلها أو يفرق

القاضي بينهما دفعا للعار.

قال الشامي:

قوله (دفعا للعار) أشار إلى الجواب عن قولهما: "ليس للولي الاعتراض"؛ لأن ما زاد

على عشرة دراهم حقها، ومن أسقط حقه لا يعترض عليه، ولأبي حنيفة أن الأولياء يفتخرون بغلاء المهور

ويتعبرون بنقصانها فأشبه الكفاءة - بحر - والمتون على قول الإمام^(٢) (فصنيعه هذا يدل دلالة صريحة

على ترجيح قوله)

③ كثير من الشراح أخرجوا فيها دليل الإمام^(٣) عن دليلهما وأكثرهم - بعد أن أخرجوا دليله - ضمنوه

جواب دليلهما^(٤) (فهذا الدأب منهم يدل على ترجيح قوله كما مر غير مرة)

[١٥٦] مسأله

وإن طلقها قبل الدخول بها والنخله فلها

المتعة وهي ثلاثة أثواب من كسوة مثلها.

تصح الاقوال:

صورت بالايمس تين اقوال كى تصح كى كئى هـ:

١- عورت كى حالت يياروا عمار كى اعتبار سى اسى كسوه ملے گا۔^(١)

١- المسحتر للفتوى (١١٤/٣)، كنز الدقائق (١٠٢)، الوقاية (٣٠/٢)، النقاية (٥٧٧/١)، غرر الأحكام (٣٤٠/١).

تنوير الأبصار (٢٠٩/٤)

٢- حاشية ابن عابدين (٢١٠/٤)

٣- البحر الرائق (٢٣٦/٣)، تبیین الحقائق (١٣٠/٢)، النهر الفائق (٢٢٤/٢)، الهداية، شرح البداية - (٣٤٣/٢)، رمز

الحقائق (١٢٢/١)، مجمع الأنهر (٥٠٥/١)

٤- كما فى: الهندية (٣٠٤/١)، جامع الرموز (٤٧٧/١)، الترجيح والتصحيح (٣٤٢)

۲۔ مرد کی حالت کے اعتبار سے کسہ ملے گا۔^(۱)

۳۔ دونوں کی (بیار و اعسار کی) حالت کی رعایت کرتے ہوئے عورت کو کسہ دیا جائے گا۔

قول اصح و مفتی بہ:

ان تین اقوال میں سے آخری قول اصح و رائج ہے اور لائق فتویٰ ہے۔

متدله:

(۱) قوله تعالى:

﴿وَمَتَّعُوهُنَّ عَلَى الْمُسَبِّحِ قَدْرُهُ وَعَلَى الْمُقْتِرِ قَدْرُهُ مَتَاعًا بِالْمَعْرُوفِ﴾ الآية^(۲)

”متعہ“ کے بیان میں آیت بالا کے اندر اللہ تعالیٰ نے دو چیزوں کا ذکر کیا ہے:

۱۔ ﴿عَلَى الْمُسَبِّحِ قَدْرُهُ وَعَلَى الْمُقْتِرِ قَدْرُهُ﴾

آیت کا یہ جز و اس بارے میں صریح ہے کہ متعہ دینے میں مرد کی حالت بیار و اعسار کا اعتبار کیا جائے گا۔

۲۔ ﴿مَتَاعًا بِالْمَعْرُوفِ﴾

اس میں لفظ ”معروف“ سے معلوم ہوتا ہے کہ عورت کی حالت کا اعتبار کیا جائے کیونکہ اگر ہم اس میں عورت کی حالت کی بجائے مرد کے حال کا اعتبار کریں تو ممکن ہے کہ بعض دفعہ یہ ”بالمعروف“ نہ ہو جیسے کوئی مرد دو عورتوں سے نکاح کرے جن میں سے ایک ”شریفہ“ یعنی معزز خاندان کی ہو اور دوسری ”وضیعہ“ یعنی گھٹیا اور کم تر طبقہ کی ہو پھر یہ ان دونوں کو خلوت و دخول سے پہلے طلاق دے دے تو اس میں متعہ دینے کیلئے اگر ”حالی رجل“ کا اعتبار کیا جائے تو پھر اس کا تقاضا یہ ہے کہ یہ دونوں عورتیں متعہ پانے میں برابر درجہ کی ہوں حالانکہ یہ لوگوں کے عرف و عادات میں ”منکر“ ہے نہ کہ ”معروف“، لہذا یہ خلاف نص ہو جائے گا اس لیے اس میں ”حالی امرأہ“ کا اعتبار کیا جائے گا تا کہ یہ ”معروف“ کے زمرہ و مصداق میں آ سکے۔
الحاصل اللہ تعالیٰ کے مذکورہ بالا فرمان (و متعوهن علی الموسع..... بالمعروف) کا مقتضی یہ ہے کہ متعہ دینے میں مرد و عورت ہر دو کی حالت کا اعتبار کیا جائے۔^(۳)

(۲) ”متعہ“ کو ”نفقہ“ پر قیاس کیا ہے کہ جیسے عورت کو نفقہ دینے میں قول رائج کے موافق زوجین کی حالت بیار و اعسار کا

۱۔ کما فی: الہدایۃ (۳/۲۴۶)، الجوہرۃ النیرۃ (۲/۱۲۹)، فتاویٰ النوازل (۱۸۲)، الکفاۃ (۳/۵۵)، الہندیۃ (۱/۳۰۴)، الوقایۃ (۲/۳۶)

۲۔ سورۃ البقرہ، الآیۃ (۲۳۶)

۳۔ مستفاد (بتسہیل) من: بدائع الصنائع (۲/۶۰۴)، أحكام القرآن للحصص (۲/۱۴۳، ۱۴۴)

اعتبار کیا جاتا ہے اسی طرح یہاں بھی ہوگا۔^(۱)

تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

وتعتبر المتعة بحالهما كالنفقة، به یفتی

قال الشامی:

قوله (وتعتبر المتعة بحالهما) أى: فإن كانا غنین فلها الأعلى من الثیاب، أو فقیرین فالأدنى، أو مختلفین فالوسط. وما ذكره قول الخصاف. وفى الفتح: إنه الأشبه بالفقه، والكرخی اعتبر حالهما واختاره القلدری، والإمام السرخسی اعتبر حاله وصححه فی الهدایة.

قال فی البحر: فقد اختلف الترجیح والأرجح قول الخصاف؛ لأن الولوالجی صححه وقال: وعليه الفتوى كما أفتوا به فی النفقة.^(۲)

② قال الولوالجی:

المتعة: حال من تعتبر فیها، حال المرأة أم حال الرجل؟..... والخصاف اعتبر حالهما والصحيح ما ذكر الخصاف وعليه الفتوى.^(۳)

③ قال ابن نجیم:

ولم يذكر المصنف اعتبارها (أى المتعة) بحاله أو بحالها للاختلاف فالكرخی اعتبر حالها..... والإمام السرخسی اعتبر حاله..... والإمام الخصاف اعتبر حالهما قالوا: وهو أشبه بالفقه. وصححه الولوالجی لأن فی اعتبار حاله تسوية بین الشریفة والخسيسة وهو منكر بین الناس فقد اختلف الترجیح والأرجح قول الخصاف لأن الولوالجی فی فتاواه صححه وقال: وعليه الفتوى.^(۴)

④ قال الزحیلی (فی ذکر مذهب الحنفية فیها):

۱- درر الحکام شرح غرر الأحکام (۳/۴۳۳)، الفتاوى الولوالجیة (۱/۳۳۱)، الدر المختار (۴/۲۳۵)، الفقه الإسلامی للزحیلی (۶۸۳۴)

۲- الدر المختار مع رد المختار (۴/۲۳۵، ۲۳۶)

۳- الفتاوى الولوالجیة (۱/۳۳۱)

۴- البحر الرائق (۳/۲۵۹)

والمفتي به أن المتعة تعتبر بحال الزوجين كالنفقة. ^(١)

كذا في الكتب الأخر. ^(٢)

[١٥٤] اختلاف في مسئلة

وإذا خلا الم محبوب بامرأته ثم طلقها فلها كمال
المهر عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى (وقالا
-رحمهما الله تعالى -: لها نصف المهر ^(٣))

مفتي به قول:

فتوى اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(١) قال عمر رضي الله عنه:

”ما ذنبهن إن جاء العجز من قبلكم لها الصداق كاملا والعدة كاملة“ ^(٤)

اس اثر میں اس طرف اشارہ ہے کہ صورت بالا میں عورت مکمل مہر کی مستحق ہوگی (کیونکہ اس میں عورت کا کوئی قصور
نہیں ہے عجز مرد کی طرف سے تحقق ہوا ہے) ^(٥)

(٢) محبوب کے شادی کرنے کی غرض عورت سے استمتاع ہے نہ کہ ایلاج، اور عورت نے اس غرض کیلئے اپنے آپ کو

١۔ الفقه الإسلامي وأدلته (٦٨٣٤)

٢۔ الفتاوى الهندية (٣٠٤/١)، النهر الفائق (٢٣٤/٢)، حاشية الصلحطاوى على الدر (٥٢/٢)، حاشية الشرنبلالی علی
الدر شرح الغرر (٣٤٣/١)، فتح القدير (٣١٤/٣)، حيث قال: ”هو أشبه بالفقه“ وكذا في الآتية: تبين الحقائق
(١٤٠/٢)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (٣٤٣/١)

٣۔ الجامع الصغير للإمام محمد (١٨٧/١)، الجوهرة النيرة (١٣٣/٢)، الترحيح والتصحيح (٣٤٥)، الهداية
(٣٤٨/٢)، الاختيار (١١٧/٣)، البحر الرائق (٢٧١/٣)، النهر الفائق (٢٤٠/٢)

٤۔ مصنف عبدالرزاق (٢٨٨/٦)، رقم (١٠٨٧٣) - قلت: رجاله ثقات معروفون.

٥۔ فتح باب العناية لملا علی القاری (٥٨٢/١)

اس کے حوالے کر دیا ہے لہذا یہ ”کل بدل“ (یعنی مکمل مہر) کی مستحق ہوگی۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال قاسم بن قطلوبغا:

قوله (وإذا خلا المجهوب بإمراته فلها كمال المهر عند أبي حنيفة) قال أبو المعالي في

شرحه: وقالوا: لها نصف الصداق، والصحيح قوله.^(۲)

② قال الحلبي:

وإذا خلا بها بلا مانع من الوطى..... لزمه تمام المهر ولو كان خصيا أو عينا وكذا لو

كان مجبوا خلافا لهما^(۳) (فالقول المقدم فيه راجح كما مر غير مرة)

③ قال قاضي خان:

إن علم الزوج وهو يقدر على وطنها صحت الخلوة وكان عليه كل المهر، خلوة

العنين صحيحة وكذا خلوة المجهوب (صحيحة أى يلزم بها كل المهر) عند أبي حنيفة رحمه الله

تعالى^(۴) (فاقتصر على قول الإمام يدل على كونه راجحا عنده كما عرف في موضعه) وكذا في

الهندية^(۵) حيث اقتصر على قوله.

④ قول الإمام قول المتن^(۶) وهذا ترجيح له أيضا.

⑤ آخر الشراح دليل الإمام فيها (وهذا من ترجيح له كما تقدم)^(۷)

۱- مجمع الأنهر (۱/۵۱۵)، شرح النقاية (۱/۵۸۲)

۲- الترجيح والتصحيح (۳۴۵)

۳- ملتقى الأبحر (۱/۵۱۵)

۴- الفتاوى الخانية (۱/۳۹۸)

۵- الفتاوى الهندية (۱/۳۰۵)

۶- المختار للفتوى (۳/۱۱۷)، كنز الدقائق (۴/۱۰۴)، الوقاية (۲/۳۸)، النقاية (۱/۵۸۱)، مجمع البحرين (۴/۵۳۴)، غرر

الأحكام (۱/۳۴۴)

۷- البحر الرائق (۳/۲۷۱)، تبیین الحقائق (۲/۱۴۴)، النهر الفائق (۲/۲۴۰)، رمز الحقائق (۱/۱۲۵)، الهداية

(۲/۳۴۸)، الاختيار (۳/۱۱۷)، النافع الكبير، هامش الجامع الصغير (۱/۱۸۶)، شرح النقاية (۱/۵۸۲)

[۱۵۸] اختلافی مسئلہ

إذا اجتمع في المجنونة أبوها وابنها فالولي في
نكاحها ابنها عند أبي حنيفة وأبي يوسف - رحمهما
الله تعالى - وقال محمد (رحمه الله تعالى) أبوها.

مفتی بہ قول:

فتویٰ شیعین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

قال عمر بن الخطاب: "إذا كان العصبه أحدهم أقرب بأم فهو أحق".^(۱)

شیخنا علامہ عثمانی رحمہ اللہ نے اس کے ذیل میں تحریر فرمایا ہے: اس سے ثابت ہوا کہ ولایت نکاح عصبات کو حاصل ہے۔^(۲) الحاصل ولایت تزویج کا مدار عصوبت پر ہے اور باپ اور بیٹا جب جمع ہو جائیں تو بیٹا عصبہ ہوتا ہے کیونکہ عصوبت میں بیٹا، باپ پر مقدم ہے۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال الحلبي:

وابن المجنونة مقدم على أبيها خلافاً لمحمد^(۴) (فالقول المقدم فيه راجح وقد مر بيانه غير مرة)

۱۔ فی "إعلاء السنن" (۷۲/۱۱): رواه الإمام محمد في "كتاب الحجج" (۲۹۳) ثم قال في الحاشية: الأكثر المعلق المذكور في المتن محتج به، حيث استدلل به المجتهد في غير هذه المسألة.

۲۔ نفس المرجع السابق

۳۔ انظر له: بدائع الصنائع (۵۱۹/۲)، الاختيار لتعليل المختار (۱۰۹/۳)، الهداية (۳۴۱/۲)، تبیین الحقائق (۱۲۷/۲)، النهر الفائق (۲۱۷/۲)، البحر الرائق (۲۲۴/۳)، رمز الحقائق (۱۲۱/۱)، الفقه الإسلامي للزحيلي

(۶۷۰۵)، اللباب في شرح الكتاب (۱۵۳/۲)

۴۔ ملتقى الأبحر (۴۹۶/۱)

٢٧ قال قاضي خان:

واختلف أصحابنا في الأب والابن إذا اجتماعا للمجنونة قال أبو حنيفة وأبو يوسف (رحمهما الله تعالى): الابن أحق بتزويجها وقال محمد: الأب أحق^(١) (ولا يخفى على المفتي أن القول المقدم فيه راجح وقد صرح به الشامي في شرح العقود)

٢٨ قال الأوشي:

ولاية تزويج المجنونة للابن دون الأب^(٢).

٢٩ قد اختار أصحاب المتن قول الشيخين رحمهما الله تعالى^(٣) وهذا ترجيح له أيضًا.

٣٠ آخر الشراح وغيرهم دليلهما عن دليل محمد (وهذا ترجيح لقولهما على ما عرف من دأبهم في المختار لديهم)^(٣)

[١٥٩] اختلاف في مسئلة

إذا كان بالزوج جنون أو جذام أو برص فلا خيار
للمرأة عند أبي حنيفة وأبي يوسف - رحمهما الله
تعالى - وقال محمد رحمه الله تعالى: لها الخيار.

مفتي به قول:

فتوى شيخين رحمهما الله تعالى كقول پر ہے۔

قول مفتي به كاستدل:

(١) عن ابن جريج قال قلت لعطاء:

فإن أجل إن كان به بعض الأربع: جذام أو جنون أو برص أو عقل، قال: ليس لها شيء

١- الفتاوى الحانية (١/٣٥٥)

٢- الفتاوى السراجية (٣٧)

٣- المختار للفتوى (١٠٩/٣)، كنز الدقائق (١٠١)، الوقاية (٢/٢٨)، الغرر مع الدرر (١/٣٣٨)، تنوير الأبصار (٤/١٩٢)

٤- البحر الرائق (٣/٢٢٤)، تبیین الحقائق (٢/١٢٧)، النهر الفائق (٢/٢١٧)، رمز الحقائق (١/١٢١)، الهداية

(٢/٣٤١)، الاختيار (٣/١٠٩)، البدائع (٢/٥١٩)

هو احق بها. (۱)

(۲) عن الثوری فی رجل یحدث به بلاء لا یفرق بینهما هو بمنزلة المرأة لا یرد الرجل ولا ترد المرأة. (۲)

(۳) ان عیوب سے عورت پر ”استیفاء مقصود“ کا دروازہ بند نہیں ہوتا البتہ عورت کو اس مرد میں اس قدر رغبت نہیں ہوتی اور اس کے ساتھ رہنے سے ایک گونہ اذیت محسوس کرتی ہے، بہر حال ان امور سے اس کے لئے شرعاً اختیار ثابت نہیں ہوتا جیسے اگر وہ شوہر بد اخلاق یا لجاج و لنگڑا وغیرہ ہو (یعنی جس طرح یہ عیوب (بد خلقی وغیرہ) مثبت اختیار نہیں اسی طرح زیر بحث مذکورہ عیوب (جذام وغیرہ) بھی نہیں ہوں گے)۔ (۳)

علامہ عینی نے اس موقع پر یوں کہا ہے کہ عقد نکاح سے مقصود وطی ہے اور یہ مقصود ان عیوب کی موجودگی میں بھی فوت نہیں ہوتا لہذا اسے اختیار حاصل نہیں ہوگا۔ (۴)

(۴) مرد کی طرف سے امر مطلوب، عورت کے لئے مہر کا درست صحیح کر دینا ہے اور یہ چیز عورت کے ساتھ اس مرد کے وطی کرنے سے تحقق ہو جاتی ہے لہذا اس کے ساتھ دیگر عیوب کا اعتبار نہیں ہوگا کیونکہ طبیعت پر جس طرح جذام و برص سے گرانی ہوتی ہے اسی طرح بہت ہی بد صورت و بد ہیئت ہونا بھی طبیعت پر گراں گزرتا ہے مگر اس سے عورت کے لئے فسخ عقد کا اختیار ثابت نہیں ہوتا اسی طرح یہاں بھی نہیں ہوگا۔ (۵)

(۵) صحابہ کرام میں سے حضرت علی کرم اللہ وجہہ اور حضرت عبداللہ بن مسعود رضی اللہ عنہ کا مذہب بھی یہی تھا۔ (۶)

(۶) تابعین میں سے حضرت عطاء نخعی، عمر بن عبدالعزیز، اوزاعی، ثوری اور ابن ابی لیلیٰ کا یہی مذہب تھا۔ (۷)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال قاسم بن قطلوبغا:

قوله (و إذا كان بالزوج جنون أو جذام أو برص فلا خيار للمرأة عند أبي حنيفة وأبي يوسف)

۱۔ مصنف عبدالرزاق (۲۴۹/۶)، رقم (۱۰۷۰۱)، قلت: رجاله ثقات (ابن جریج هو عبد الملك بن عبدالعزيز بن

جریر من رجال الجماعة، وعطاء هو ابن أبي رباح التابعي المعروف)

۲۔ المرجع السابق، رقم (۱۰۷۰۰)؛ والثوری هو سفیان بن سعید بن مسروق الثوری المعروف.

۳۔ المبسوط للمرخسی (۹۷/۵)

۴۔ رمز الحقائق (۱۷۷/۱)

۵۔ شرح مختصر الطحاوی (۳۷۴/۴)

۶۔ المجموع شرح المذهب (۲۶۸/۱۶)، فتح القدیر (۲۷۲/۴)

۷۔ فتح باب العناية (۶۶۴/۱) برد المحتار (۱۷۸/۵)

القول الصواب في مسائل الكتاب

قال الإمام بهاء الدين في شرحه لهذا الكتاب: وقال محمد: يفسخ بالجنون والجذام والبرص في الزوج والصحيح قول أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى^(١).

٢ قال الزحيلي:

أما العيوب الأخرى من جنون أو جذام أو برص أو رتق أو قرن، فلا فسخ للزواج بسببها إن كان بالزوجة، ولا إن كانت بالزوج، ولا خيار للآخر بها، وهذا هو الصحيح عند الحنفية^(٢).

٣ قال قاضي خان:

إن وجدت المرأة بزوجه جنونا أو جزاما أو برصا قال أبو حنيفة وأبو يوسف رحمهما الله تعالى: ليس لها حق الفرقة، وقال محمد: لها حق الفرقة^(٣) (القول المقدم فيه راجح وقد مر بيانه).

٤ قال الحلبي:

ولا خيار لها إن وجدت به جنونا أو جذاما أو برصا خلافا لمحمد^(٤) (هنا القول المقدم راجح أيضاً كما مر من قبل).

٥ قال الأوشي:

إذا كان بالزوج جنون أو جذم أو برص فليس للمرأة خيار^(٥).

٦ مشى أصحاب المتون على قولهما^(٦) وهذا من ترجيحه.

٧ آخر الشراح دليل الشيخين فيه وضمنوه جواب دليل الخصم وهذا ترجيح لقولهما أيضاً حسب ما عرف في أصول الإفتاء^(٧).

١- الترجيح والتصحيح (٣٥٠)

٢- الفقه الإسلامي وأدلته (٧٠٤٩)

٣- الفتاوى الخانية (٤١٣/١)

٤- ملقى الأبحر (١٤١/٢)

٥- الفتاوى السراجية (٣٩)

٦- المختار للفتوى (١٢٨/٣)، كنز الدقائق (١٤٥)، الوقاية (١٤٣/٢)، النقاية (٦٦٤/١)، غرر الأحكام (٤٠٠/١)،

تنوير الأبصار (١٧٨/٥)

٧- تبين الحقائق (٢٥/٣)، الجوهرة النيرة (١٤٤/٢)، الهداية (٤٢٧/٢)، الاختيار لتعليل المختار (١٢٨/٣)، رمز

الحقائق (١٧٧/١)، شرح النقاية (٦٦٥، ٦٦٤/١)، المبسوط للسرخسي (٩٧/٥)

[۱۶۰] اختلافی مسئلہ

إذا سلمت المرأة وزوجها كافر عرض عليه القاضي الإسلام فإن أسلم فهي امرأته وإن أبى عن الإسلام فرّق بينهما وكان ذلك طلاقاً بئنا عند أبي حنيفة ومحمد - رحمهما الله تعالى - وقال أبو يوسف - رحمه الله تعالى - هو الفرقة بغير طلاق.

مفتی بہ قول:

فتویٰ طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن قتادة عن الحسن قال:

”إذا كان الرجل وامرأته مشركين فأسلمت وأبى أن يسلم بانت منه بواحدة“ وقال

عكرمة مثل ذلك^(۱)

(۲) ان الحسن وعمر بن عبد العزيز قالوا: تطليقة بائنة. ^(۲)

(۳) عن ابن أبي ذئب عن الزهري قال: تفريق الإمام تطليقة. ^(۳)

(۴) شوہر اسلام قبول کر کے ”فامساک بمعروف“ کے تحت بیوی کو اپنے نکاح میں روک سکتا تھا لیکن اسلام سے انکار کرنے کی صورت میں وہ امساک بالمعروف سے رک گیا۔

اور ”فَامُسَاكٌ بِمَعْرُوفٍ“ کے بعد ”تَسْرِيحٌ بِإِحْسَانٍ“ (یعنی طلاق دینے) کا درجہ ہے لہذا قاضی شوہر کے محبوب اور عینین ہونے کی طرح یہاں بھی ”حکم ترح“ میں اس شوہر کے قائم مقام ہو کر اسکی بیوی کو طلاق دے دے گا، فصار التفريق طلاقاً^(۴)

۱۔ مصنف ابن ابی شیبہ (۱۰۷/۴)، الرقم (۱۸۳۱۵)، وفي ”الاعلاء“ (۹۹:۱۱) وسنده صحيح

۲۔ مصنف ابن ابی شیبہ (۱۰۶/۴)، الرقم (۱۸۳۱۴)

۳۔ نفس المصدر (۱۰۷/۴)، الرقم (۱۸۳۱۶)

۴۔ الهداية (۳۶۶/۲) الاختيار (۱۲۶/۳)، تبیین الحقائق (۱۷۴/۲)، البحر الرائق (۳۶۸/۳)، النهر الفائق (۲۸۸/۲)،

رمز الحقائق (۱۳۴/۱)

قول مفتي بهي تخرج:

قال ابن قطلوبغا:

قوله (وكان ذلك طلاقاً عند أبي حنيفة ومحمد)، قال الإسيجاني: (وقال أبو يوسف: هي فرقة بغير طلاق) والصحيح قولهما. ^(١)

قال الحلبي:

ولو أسلمت زوجة الكافر أو زوج المجوسية عرض الإسلام على الآخر فإن أسلم والا فرق بينهما فإن أبى الزوج فالفرقة طلاق خلافاً لأبي يوسف. ^(٢) (القول المقدم فيه راجح على ما عُرف من قبل في مواضع عديدة)

وقال داماد أفندي:

(فالفرقة طلاق) ولو كان الزوج صغيراً عند الطرفين حتى ينقضى به عدد الطلاق وبه يفتى. ^(٣)

في الهندية:

فإن أسلم الزوج وأبت المرأة لم تكن الفرقة طلاقاً وإن أسلمت المرأة وأبى الزوج وفرق، تكون الفرقة طلاقاً عند أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى كذا في محيط السرخسي ^(٤) (فالافتصار على ذكر قولهما من غير تعرض لقول الثاني ترجيح لقولهما كما عرف في موضعه)

قال الحصكفي:

وإذا أسلم أحد الزوجين المجوسيين أو امرأة الكتابي عرض الإسلام على الآخر فإن أسلم فيها وإلا فرق بينهما..... والتفريق بينهما طلاق ينقص العدد لو أبى. ^(٥)

اعتمد أصحاب المتن على قول الطرفين ^(٦) وهذا ترجيح له.

١- الترجيح والتصحيح (٣٥١)

٢- ملتقى الأبحر (٥٤٤/١)

٣- مجمع الأنهر (٥٤٥/١)

٤- الفتاوى الهندية (٣٣٨/١)

٥- الدرا المختار (٣٥٥، ٣٥٤/٤)

٦- المختار للفتوى (١٢٦/٣)، كنز الدقائق (١١٠)، الوقاية (٦١/٢)، النقاية (٥٩٧/١)، هداية المبتدئ (٦٦/١)،

غرر الأحكام (٥٣٥/١)، تنوير الأبصار (٣٥٥/٤)

⑥ آخر أصحاب الشروح دليلهما عن دليل الثاني^٢، فيه تبين أن قولهما هو المختار عندهم على ما عرف من دأبهم فيها. (١)

[١٦١] اختلاف في مسئلة

وإذا خرجت المرأة إلينا مهاجرة جاز لها أن
تتزوج في الحال فلا عدة عليها عند أبي حنيفة
(وقالا - رحمهما الله تعالى - : عليها العدة^(٢))

مفتى به قول:

فتوى امام ابو حنيفةؒ کے قول پر ہے

قول مفتی بہ کا مستدل:

(١) قوله تعالى:

﴿يا ايها الذين امنوا اذا جاءكم المؤمنات مهاجرات لا جناح عليكم ان تنكحوهن اذا
اتيتموهن اجورهن ولا تمسكو بعصم الكوافر﴾ الآية (٣)
اس آیت کے مندرجہ ذیل دو مقامات سے فقہاء کرام رحمہم اللہ تعالیٰ نے استدلال کیا ہے:

١- البحر الرائق (٣/٣٦٨)، الهداية (٢/٣٦٦)، الاختيار (٣/١٢٦)، تبين الحقائق (٢/١٧٤)، النهر الفائق (٢/٢٨٨)،
رمز الحقائق (١/١٣٤)

٢- بدائع الصنائع (٢/٥٤٩)، البحر الرائق (٣/٣٧٣) ردالمحتار (٤/٣٦٢)، المبسوط للسرخسي (٥/٥٧)، تبين
الحقائق (٢/١٧٧)، الهداية (٢/٣٦٧)، الاختيار (٣/١٢٧)، الهندية (١/٣٣٨)، الترجيح والتصحيح (٢/٣٥٢)، عمدة
الرعاية على هامش شرح الوقايه (٢/٦٢)، فتاوى قاضى خان (١/٣٦٦)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار
(٢/٨٤)، فتح باب العناية (١/٥٩٨)، النهر الفائق (٢/٢٩٠)، الجوهرة النيرة (٢/١٤٧)، اللباب في شرح الكتاب
(٢/١٦٠)، رمز الحقائق (١/١٣٥)، شرح الطائى على هامش الرمز (١/١٣٥)، حاشية الشلبلى على الدرر والغرر
(١/٣٥٤): الموسوعة الفقهية (٤٢/١٨٩)

٣- سورة الممتحنة، الآية (١٠)

(۱) ﴿لَا جُنَاحَ عَلَيْكُمْ إِنْ تَكَحُّوهُنَّ﴾

اللہ تعالیٰ نے اس میں مہاجرہ عورت سے، عدت کی قید لگائے بغیر، مطلقاً نکاح کرنے کی اجازت دی ہے لہذا اب اس پر تنقید عدت، نص پر زیادتی ہوگی جو جائز نہیں ہے۔

(ب) ﴿لَا تَمْسُكُوا بِعَصَمِ الْكَوَاكِرِ﴾

اللہ تعالیٰ نے اس میں مسلمانوں کو زوج کافر کی عصمت کی وجہ سے نکاح مہاجرہ سے باز رہنے سے منع کیا ہے لہذا جو شخص انتظار عدت کی بدولت ان سے نکاح کرنے سے باز رہا تو اس نے عصمت مذکورہ کا تمسک کر لیا حالانکہ یہ تمسک منہی عنہ ہے لہذا بلا قضاء عدت نکاح کر لینا جائز ہے۔^(۱)

(۲) عدت نکاح سابق کا اثر ہوتی ہے جو اس نکاح کے احترام و عظمت کو ظاہر کرنے کے لئے واجب کی جاتی ہے اور ہمارے ہاں ملک حربی کی کوئی حرمت و عظمت نہیں ہے لہذا عدت بھی واجب نہیں ہوگی۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

..... قال قاسم بن قطلوبغا:

قوله (وإن خرجت المرأة إلینا مهاجرة، جاز أن تتزوج ولا عدة علیها عند أبي حنیفة رحمه الله تعالى) قال الشیخ جمال الإسلام فی شرحه، وقال: علیها العدة، والصحيح قوله.^(۳)

② قال قاضی خان:

والمهاجرة لا عدة علیها ولها أن تتزوج للنكاح فی قول أبي حنیفة رحمه الله تعالى وقال صاحباه رحمهما الله تعالى: علیها العدة^(۴) (القول المقدم فیہ راجع وقد مر بیانہ من قبل)

③ قال الحلبي:

من هاجرت إلینا بآنت ولا عدة علیها خلافا لهما^(۵) (القول المقدم فیہ هو الراجح كما مر غیر مرة)

۱- انظر له: بدائع الصنائع (۲/۵۴۹، ۵۵۰)، المبسوط للسرخسی (۵/۵۷)، شرح النقایة (۱/۵۹۸)، تبیین الحقائق (۲/۱۷۷)، المحيط البرهانی (۳/۴۶۰)، الجوهرۃ النيرة (۲/۱۴۷)، اللباب فی شرح الكتاب (۲/۱۶۰)، الموسوعة الفقهیة (۴۲/۱۸۹)

۲- البحر الرائق (۳/۳۷۳)، الہدیة (۲/۳۶۷)، الاختیار (۳/۱۲۷)، تبیین الحقائق (۲/۱۷۷)، النهر الفائق (۲/۲۹۰)، عمدة الرعاية علی هامش شرح الوقایة (۲/۶۲)، الموسوعة الفقهیة (۴۲/۱۸۹)

۳- الترخیج والتصحيح (۳۵۲)

۴- الفتاوى الحانیة (۱/۳۶۶)

۵- ملتقى الأبحر (۱/۵۴۶)

- ④ اعتمد أصحاب المتن قول الإمام^(١) وهذا ترجيح له.
- ⑤ آخر الشراح وغيرهم دليل الإمام عن دليلهما وهذا الدأب منهم يدل على كون قوله راجحاً عندهم كما هو المعروف عند أرباب الفن.^(٢)

١- المختار للفتوى (١٢٧/٣)، كنز الدقائق (١١١)، الوقاية (٦٢/٢)، مجمع البحرين (٥٤٤)، غرر الأحكام (٣٥٤/١)، تنوير الأبصار (٣٦١/٤)، بداية المبتدى (٦٦/١).

٢- الهداية (٣٦٧/٢)، البحر الرائق (٣٧٣/٣)، تبيين الحقائق (١٧٧/٢)، الاختيار لتعليل المختار (١٢٧/٣)، بدائع الصنائع (٥٤٩/٢)، المبسوط للسرخسي (٥٧/٥)، مجمع الأنهر (٥٤٦/١)، المحيط البرهاني (٤٦٠/٣)، شرح النقاية (٥٩٨/١)، النهر الفائق (٢٩٠/٢)، الجوهرة النيرة (١٤٧/٢).

كتاب الرضاع

[۱۶۲] اختلاف في مسئلة

ومدة الرضاع عند أبي حنيفة ثلاثون شهرا وعندهما سنتان.

مفتی بہ قول:

فتویٰ صاحبین کے قول پر ہے

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) قوله تعالى:

﴿وَالْوَالِدَتُ يَرْضَعْنَ أَوْلَادَهُنَّ حَوْلِينَ كَامِلِينَ لِمَنْ أَرَادَ أَنْ يُتِمَّ الرَّضَاعَةَ﴾^(۱)

اللہ تعالیٰ نے یہاں پورے دو سالوں کو ”تمام مدت رضاعت“ قرار دیا ہے اور ظاہر ہے کہ ”تمام“ ہو جانے کے بعد تو کوئی زیادتی نہیں ہوتی۔^(۲)

(۲) قوله تعالى:

﴿وَفَصَالَهُ فِي عَامَيْنِ﴾^(۳)

اس آیت کے موافق جب فصال، دو سالوں میں ہے تو یہ امر واضح ہے کہ فصال کے بعد رضاعت نہیں ہوتی لہذا مدت رضاعت یہی دو سال ہی ہوگی۔^(۴)

(۳) قوله تعالى:

﴿وَحَمْلَهُ وَفَصَالَهُ ثَلَاثُونَ شَهْرًا﴾^(۵)

۱۔ سورة البقرة، الآية (۲۳۳)

۲۔ بدائع الصنائع (۴۰۲/۳)، المبسوط للسرخسی (۱۳۶/۵)

۳۔ سورة لقمان، الآية (۱۴)

۴۔ المبسوط للسرخسی (۱۳۶/۵)، التبیین للزيلعي (۱۸۲/۲)

۵۔ سورة الأحقاف، الآية (۱۵)

”حمل“ اور ”فصال“ دونوں کی کل مدت ”تیس ماہ“ یعنی اڑھائی سال ہے۔ اور حمل کی اقل مدت چھ ماہ ہے لہذا باقی دو سال فصال (یعنی دودھ پلانے کی انتہائی مدت) کے ہیں۔^(۱)

(۳) عن ابن عباس قال:

”لارضاع إلا ما كان في الحولين“^(۲)

(۵) صحابہ کرام رضوان اللہ علیہم اجمعین میں سے حضرت عمرؓ، علیؓ، ابن عمرؓ، ابن مسعودؓ، ابن عباسؓ، ابو ہریرہؓ کے نزدیک مدت مذکور دو سال ہے نیز امی جان حضرت عائشہؓ کے سوا تمام ازواج مطہرات کا مذہب بھی یہی تھا۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحکفی:

هو حولان ونصف عنده وحولان فقط عندهما وهو الأصح وبه يفتى.^(۴)

② قال داماد أفندی:

وهی ای مدته حولان ونصف ای ثلاثون شهرا من وقت الولادة عند الإمام..... وعندهما حولان وهو قول الشافعی وعليه الفتوی.^(۵)

۱۔ بدائع الصنائع (۴۰۲/۳)، الاختیار لتعلیل المختار (۱۳۲/۳)، الہدایۃ (۳۶۹/۲)، رمز الحقائق (۱۳۶/۱)، تبیین الحقائق (۱۸۲/۲)

۲۔ السنن الکبریٰ للبیہقی (۴۶۲/۷) رقم (۱۶۰۸۳)، وکذا انظر له: مصنف عبدالرزاق (۴۶۵/۷) رقم (۱۳۹۰۳)، سنن سعید بن منصور (۲۸۰/۱) رقم، (۹۸۰)،

قال الزیلعی فی نصب الرأیۃ (۲۱۰:۳):

قلت: أخرجه الدارقطنی فی ”سننه“ عن الهیثم بن جمیل عن ابن عیینۃ عن عمرو بن دینار عن ابن عباس قال قال رسول اللہ صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم: ”لارضاع إلا ما كان في الحولين“ انتهى وقال: لم یسندہ عن ابن عیینۃ غیر الہیثم بن جمیل وهو ثقة حافظ ثم أخرجه موقوفا..... قال ابن عدی: والہیثم بن جمیل یغلط عن الثقات وأرجو أنه لا یتمتع بالکذب وهذا الحدیث یعرف به عن ابن عیینۃ مسند وغیر الہیثم یوقفہ علی ابن عباس انتهى - إلى أن قال - والہیثم بن جمیل وثقه الإمام أحمد والعجلی وابن حبان وغیر واحد وكان من الحفاظ إلا أنه وهم فی رفع هذا الحدیث والصحیح وقفہ علی ابن عباس، هكذا رواه سعید بن منصور عن ابن عیینۃ موقوفا. انتهى.

كذا في الدارۃ (۶۸:۲) لابن حجر، حیث قال: ”وهو (أی وقفہ) الصواب“

۳۔ المغنی (۲۰۰/۹)

۴۔ الدرا المختار (۳۸۷/۴)

۵۔ مجمع الانهر (۵۵۲/۱)

قال الحصكفي:

وعندهما حولان من وقت الولادة وعليه الفتوى^(١).

قال القهستاني:

ثبت (أى الرضاعة) بمصة في حولين من وقت الولادة عندهما وعليه الفتوى كما في الحقائق^(٢).

قال ابن الهمام:

ثم مدة الرضاع ثلاثون شهرا عند أبي حنيفة^٣ وقالوا: سنتان - إلى أن قال بعد البسط في دلائل

الفريقين - فكان الأصح قولهما وهو مختار الطحاوي^(٤).

كذا في الكتب الأخر^(٥).

[١٦٣] اختلافي مسئلة

وإذا اختلط (أى اللبن) بالطعام لم يتعلق به التحريم وإن

كان اللبن غالبا عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى -،

وقالوا - رحمهما الله تعالى -: يتعلق به التحريم.

توضيح الاختلاف:

صورت بالامس صاحبين رحمهما الله تعالى کے نزدیک بھی حرمت اس وقت متعلق ہوگی جب دودھ غالب ہو نیز ابھی

تک اس کو آگ پر پکایا نہ گیا ہو۔^(٥)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے

١۔ الدر المنتقى (١/٥٥٢)

٢۔ جامع الرموز (١/٤٩٨)

٣۔ فتح القدیر (٣/٤٢٥)

٤۔ النهر الفائق (٢/٢٩٩، ٣٠٠)، شرح النقاية (١/٦٠٣)، شرح الطائى على الكثر (١/١٣٦)، الترجيح والتصحيح (٣٥٥)،

حاشية الشرنبلالى على الدرر والغرر (١/٣٥٥)، حاشية الشلبى على التبيين (٢/١٨٢)، البحر الرائق (٣/٣٨٨، ٣٨٩)

٥۔ انظره: تبين الحقائق (٢/١٨٤)، جامع الرموز (١/٥٥٢) فتح باب العناية (١/٦٠٥)، شرح الغرر لملا خسرو (١/٣٥٧)

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) فقہ کا قاعدہ ہے: ”العبرة للغالب“ (۱)

اس قاعدہ سے فقہاء نے مندرجہ ذیل دو طرح سے استدلال کیا ہے:

۱- کھانا اگرچہ مقدار میں دودھ سے کم ہے مگر بعد از اختلاط، یہ دودھ کی قوت کو سلب کر کے اسے کمزور کر دیتا ہے چنانچہ اب محض اسی پر اکتفاء کر کے بچے کو خوراک نہیں دی جاسکتی لہذا دودھ یہاں صورت غالب ہونے کے باوجود معنی مغلوب ہوگا اور کھانا غالب ہوگا۔ (۲)

۲- غلبہ کا اصل اعتبار اس وقت ہے جب وہ چیز معدہ میں پہنچے اور ظاہر ہے کہ اس وقت طعام ہی غالب ہوتا ہے۔ (۳)

(۲) من اصول الفقہ انه اذا تغير الشيء تغير حكمه في الغالب وهذا شائع في كثير من المسائل الفقهية كما في كتاب الطهارة والغصب وغيرهما.

چنانچہ جب کھانے کو دودھ میں ڈالا جاتا ہے تو وہ دودھ کو متغیر کر دیتا ہے۔ کیا ایسا نہیں ہے کہ وہ اس سے پتلا ہو جاتا ہے اور بسا اوقات تو اس سے اس کا رنگ بھی بدل جاتا ہے تو یہ ایسے ہو گیا جیسے آگ نے اس کو بدل دیا ہو (یعنی جس طرح آگ میں پکانے سے اس میں تبدیلی واقع ہونے پر بالاتفاق اس سے حرمت ثابت نہیں ہوتی اسی طرح تبدیلی چونکہ یہاں آگئی ہے، فلا تثبت الحرمة ههنا أيضاً) (۴)

(۳) زیر بحث مسئلہ میں درج ذیل حدیث سے بھی استیناس کیا جاسکتا ہے:

عن مسروق أن عائشة رضی اللہ عنہما قالت: دخل علی النبی صلی اللہ علیہ وآلہ وسلم وعندی رجل، قال: یا عائشة! من هذا، قلت أخی من الرضاعة، قال: یا عائشة! انظرن من اخولنکن فانما الرضاعة من المجاعة (۵)

اس حدیث کا آخری جملہ ”إنما الرضاعة من المجاعة“ محل استیناس ہے کیونکہ اس کا مقتضی یہ ہے کہ دودھ سے بھوک ختم ہو تو اس دودھ سے رضاعت ثابت ہوگی لہذا جب دودھ کو کھانے میں ملا دیا تو اب بھوک کو دور کرنے والا کھانا ہوگا نہ کہ دودھ کیونکہ ”کھانا“ اس میں اصل ہے لہذا زیر بحث صورت میں رضاعت ثابت نہیں ہوگی۔

۱۔ قواعد الفقہ للبرکتی (۱/۱۹)، شرح القواعد الفقهية للزرقا (۱/۱۳۳)

۲۔ بدائع الصنائع (۳/۴۰۸)، الفقہ الاسلامی وأدلته (۷۲، ۸۵)

۳۔ البحر الرائق (۳/۳۹۷)

۴۔ المبسوط للسرخسی (۵/۱۴۰)

۵۔ متفق علیہ، واللفظ للبخاری (۶/۵۵۴)، رقم (۲۶۴۷)

قول مفتي بهي تخرج:

١ قال قاضي خان:

وإن كان الطعام مغلوباً باللبن لا تثبت الحرمة عند أبي حنيفة^(١). وقال صاحباه: تثبت الحرمة^(٢) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح على ما عرف في موضعه)

٢ قال الحلبي:

واللبن المخلوط بالطعام لا يحرم خلافاً لهما عند غلبة اللبن^(٣) (فالقول المقدم فيه راجح أيضاً حسب تصريح المصنف والشامي كليهما به)

٣ في الهندية:

وإذا اختلط اللبن بالطعام فإن كانت النار قد لمست اللبن وأنضجت الطعام حتى تغير فلا يحرم سواء كان اللبن غالباً أو مغلوباً وإن كانت النار لم تمسه فإن كان الطعام غالباً لم تثبت به الحرمة أيضاً وإن كان اللبن غالباً فكذلك عند أبي حنيفة^(٤) لأنه إذا خلط المائع بالجامد صار المائع تبعاً فخرج من أن يكون مشروباً^(٥) (فالاعتصار فيه على قول الإمام - مع تقويته بذكر الدليل - ترجيح له، وهذا قدّم بيانه من قبل) قد اعتمد أصحاب المتن كلهم على قول الإمام^(٦) وهذا ترجيح له.

٤ آخر أصحاب الشروح وغيرهم دليل الإمام فيه عن دليلهما^(٧) وهذا من أمارات ترجيح قوله أيضاً.

١ - الفتاوى الخانية (٤١٨/١)

٢ - ملتقى الأبحر (٥٥٥/١، ٥٥٦)

٣ - الفتاوى الهندية (٣٤٤/١)

٤ - المختار للفتوى (١٣٤/٣)، كنز الدقائق (١١٣)، الوقاية (٦٨/٢)، مجمع البحرين (٥٤٨)، النقاية (٦٠٥/١)،

بداية المبتدى (٦٧/١)، غرر الأحكام (٣٥٧/١)، تنوير الأبصار (٤٠١/٤)

٥ - الهداية (٣٧١/٢)، تبیین الحقائق (١٨٤/٢)، الاختيار لتعليل المختار (١٣٤/٣)، فتح باب العناية (٦٠٥/١)،

المبسوط للسرخسي (١٤٠/٥)، بدائع الصنائع (٤٠٨/٣)

[۱۶۳] اختلافی مسئلہ

إذا اختلط لبن امرأتين يتعلق التحريم بأكثرهما عند أبي يوسف
- رحمه الله - وقال محمد - رحمه الله - : يتعلق بهما التحريم.

مذہب الامام فیه:

مسئلہ ہذا میں امام ابو حنیفہؒ کی دو روایتیں ہیں: ایک روایت امام ابو یوسفؒ اور دوسری امام محمدؒ کے قول کے موافق ہے۔^(۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام محمدؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

فقہ کا ضابطہ ہے:

”الجنس لا يغلب الجنس“^(۲)

صورت مذکورہ میں دونوں دودھ عورت ہی کے ہیں لہذا جنس لبن متحد ہوئی اور یہ مسلم ضابطہ ہے جنس، جنس پر غالب نہیں ہوتی کیونکہ مقصود متحد ہونے کی بدولت کوئی شئی اپنی ہم جنس چیز سے مل کر ہلاک، معدوم نہیں ہوتی بلکہ اسکی قوت و کثرت کا باعث ہوتی ہے لہذا یہاں حرمت کا تعلق دونوں ”لبن“ کے ساتھ ہوگا۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال التمر ناشی والحصکفی:

وکذا یحرم لبن میتة ومخلوط بماء أو دواء أو لبن أخرى أو لبن شاة إذا غلب لبن المرأة.....

۱۔ المبسوط للسرخسی (۱۴۰/۵، ۱۴۱)، فتح القدیر (۴۳۴/۳)، مجمع الأنهر (۵۵۷/۱)، البناية (۳۱۱/۶)،

حاشية الشرنبلالی علی الدرر (۳۵۷/۱)، العناية (۴۳۴/۳، ۴۳۵)، الکفایة (۷۷/۳)

۲۔ مستفاد من: غمز عیون البصائر (۳۴۳/۱)

۳۔ انظر له: تبیین الحقائق للزیلعی (۱۸۵/۲)، الهدایة (۳۷۱/۲)، المبسوط (۱۴۰/۵)، النهر الفائق (۳۰۳/۲)، ریمز

الحقائق (۱۳۸/۱)

القول الصواب في مسائل الكتاب

وعلق محمد الحزمة بالمرأتين مطلقاً، قيل: وهو الأصح.

قال الشامي:

قوله: (قيل وهو الأصح) قال في البحر: وهو رواية عن أبي حنيفة. قال في الغاية: وهو أظهر وأحوط. وفي شرح المجمع: قيل إنه الأصح اهـ، وفي الشرنبلالية:

ورجح بعض المشايخ قول محمد وإليه مال صاحب الهداية لتأخيره دليل محمد كما في الفتح^(١) في الهندية: ❶

وإذا اختلط لبن امرأتين تعلق التحريم بأغلبهما عندهما وقال محمد: تعلق بهما كيفما كان وهو رواية عن أبي حنيفة وهو أظهر وأحوط هكذا في التبيين، قيل الأصح قول محمد كذا في شرح مجمع البحرين لابن ملك^(٢).

❷ قال داماد أفندي:

(وعند محمد تعلق الحزمة بهما) لأن الجنس لا يغلب الجنس..... ورجح بعض المشايخ قول محمد وفي الغاية هو أظهر وأحوط، وقيل: إنه الأصح^(٣).

❸ قال ابن نجيم:

واختلف فيما إذا اختلط لبن امرأة بلن أخرى والصحيح ثبوت الحزمة فيهما من غير اعتبار الغلبة^(٤).
❹ كذا في الكتب الأخرى^(٥).

١- الدر المختار مع ردالمحتار (٤/٣٩٩، ٤٠٠)

٢- الفتاوى الهندية (١/٣٤٤، ٣٤٥)

٣- مجمع الأنهر (١/٥٥٦، ٥٥٧)

٤- الأشباه والنظائر (١/١١٢)

٥- البحر الرائق (٣/٣٩٨)، تبيين الحقائق (٢/١٨٥)، حاشية الصلحطاوى على الدر المختار (٢/٩٧)، الدر المنتقى

(١/٥٥٦، ٥٥٧)، فتح القدير (٣/٤٣٤)، البناية (٦/٣١١)، الترجيع والتصحيح (٣٥٩)، النهر الفائق (٢/٣٠٣)، رمز

الحقائق (١/١٣٨)، حاشية الشرنبلالي على الدرر (١/٣٥٧)

كتاب الطلاق

[۱۶۵] اختلافی مسئلہ

ويطلقها (أى الحامل) للسنة ثلاثا يفصل بين كل تطليقتين
شهر عند أبي حنيفة وأبي يوسف (رحمهما الله تعالى)
وقال محمد (رحمه الله تعالى): لا يطلقها للسنة إلا واحدة.

مفتی بہ قول:

فتویٰ شیخین کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

- (۱) عن معمر قال قلت للزهري: إذا أراد أن يطلقها حاملا ثلاثا، كيف؟ قال: على عدة أقرانها. ^(۱)
- (۲) عن أشعث عن عامر قال: تطلق الحامل بالأهله. ^(۲)
- (۳) اس کو ”آیہ“ پر قیاس کیا ہے چونکہ حاملہ عورت کو بھی پوری مدت حمل کے دوران بالکل حیض نہیں آتا گویا یہ آیہ کی طرح ہوگئی اور آیہ کا حکم یہی ہے جو زیر بحث مسئلہ میں مذکور ہے۔ ^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال الحلبي:

الآيسة والصغيرة والحامل يطلقن للسنة عند كل شهر واحدة وعند محمد لا تطلق الحامل
للسنة إلا واحدة ^(۴) (فالقول المقدم فيه راجح كما هو مقرر لدى أرباب الافتاء حسب أصوله).

۱۔ مصنف عبد الرزاق (۳۰۴/۶) رقم (۱۰۹۳۲)، قلت: معمر هو ابن راشد الأزدي، من رجال الجماعة والزهري هو محمد بن مسلم، الشهير بابن شهاب الزهري، التابعي المعروف.

۲۔ مصنف ابن أبي شيبة (۵۷/۴)، الرقم (۱۷۷۵۰)

۳۔ مجمع الأنهر (۶/۲)

۴۔ ملتقى الأبحر (۵/۲)

في الهندية:

وطلاق الحامل يجوز عقب الجماع ويطلقها للسنة ثلاثاً يفصل بين كل تطلقتين بشهر عند أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى^(١) (فالاقتصار فيه على قولهما ترجيح له كما لا يخفى وقدمر بيانه)

قال ابن الهمام:

قوله (ويطلقها ثلاثاً للسنة يفصل بين كل تطلقتين بشهر عند أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله وقال محمد وزفر رحمهما الله تعالى: لا يطلقها للسنة إلا واحدة) - بعد أن ذكر دلائل الفريقين وبسط الكلام في تأييد قول الشيخين فقال -: وعلى هذا التقرير سقط ما رجح به شارح قول محمد رحمه الله تعالى اهـ^(٢)

قال صدر الشريعة الثاني:

وللموطوءة تفريق الثلاث في أطهار لاوطى فيها فيمن تحيض وأشهر في الآيسة والصغيرة والحامل للسنة ثلاثاً في ثلاثة أشهر^(٣).

قال التمرتاشي والحصكفي:

وفي ثلاثة أشهر في حق غيرها حسن وسنى.

قال الشامي:

قوله (في حق غيرها) أى: في حق من بلغت بالسن ولم تردماً أو كانت حاملاً أو صغيرة اهـ^(٤)
آخر أصحاب الشروح دليل قولهما عن دليل محمد وضمنوه جواب دليله، فهذا ترجيح لقولهما كما مر غير مرة^(٥)

١ - الفتاوى الهندية (٣٤٩/١)

٢ - فتح القدير (٤٦١/٣)

٣ - شرح الوقاية (٦٩/٢)

٤ - الدر المختار مع رد المحتار (٤٢٢/٤)

٥ - الهداية (٣٧٥/٢)، البحر الرائق (٤٢١/٣)، مجمع الأنهر (٦/٢)، المبسوط للسرخسي (١١/٦) الاختيار لتعليل

المختار (١٣٧/٣)

مسئلہ [۱۶۶]

وإذا طلق الرجل امرأته في حال الحيض
وقع الطلاق ويستحب له أن يراجعها.

قول مفتی بہ:

حالت حیض کے اندر طلاق دینے کی صورت میں مفتی بہ قول کے موافق مرد کے لئے رجوع کرنا واجب ہے (نہ کہ مستحب)۔

متدلہ:

(۱) عن عبد الله بن عمر رضي الله عنهما أنه طلق امرأته وهي حائض على عهد رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم فسأل عمر بن الخطاب رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم عن ذلك، فقال رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم: "مره فليراجعها" (۱)

امریہاں وجوب کے لئے ہے کہ اسکی حقیقت یہی (وجوب) ہے فعملنا بحقیقتہ (۲)

(۲) حالت حیض میں طلاق دینا معصیت ہے اور "رفع معصیت" واجب ہے تاہم اب جب کہ معصیت واقع ہو چکی ہے اس کا رفع صرف بایں صورت ممکن ہے کہ طلاق (جو کہ معصیت ہے، اس) کے اثر (یعنی عدت) کو اٹھالیا جائے اور وہ اسی صورت میں ہو سکتا ہے کہ اب وجوب رجوع کر لیا جائے تاکہ حکم عدت مرتفع ہو جائے۔ (۳)

(۳) عن عمر و بن يحيى المازني عن أبيه أن رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم قال:

۱۔ متفق عليه واللفظ للبخاری (۲۴۳/۱۳) رقم (۵۲۵۱)

۲۔ انظر له: فتح القدير (۳/۴۶۲، ۴۶۳)، البحر الرائق (۳/۴۲۲)

الفائده الجلیلة. (الإیراد علی الاستدلال المذكور والجواب عنه):

ذكر "الإمام الحداد الزبيدي" ههنا إيراداً مع الإجابة عنه ينبغي أن ينقل برمته، كي يتيسر لنا فائدته، نصه:

فإن قيل: الأمر إنما أثبت الوجوب على عمر أن يأمر ابنه بالمراجعة، فكيف يثبت وجوب المراجعة بقول عمر؟

قلنا: فعل النائب كفعل المنوب عنه، فصار كأن النبي صلى الله عليه وآله وسلم هو الذي أمره بالمراجعة،

فثبت الوجوب. (الجوهرة النيرة ۲: ۱۶۴، وكذا في الكفاية للخوازمي ۳: ۸۱)

۳۔ العناية (۳/۴۶۳)

”لا ضرر ولا ضرار“^(١)

حالت حیض میں طلاق واقع ہوئی صورت میں چونکہ عورت کو طویل عادت کا ضرر اٹھانا پڑتا ہے۔ لہذا اس ضرر کے ازالہ و دفع کے لئے مرد کو وجوب مراجعت کا حکم صادر کیا جائیگا تا کہ حدیث بالا کے مقتضی پر عمل ہو سکے۔^(۲)

تخریجہ:

❶ قال التمر تاشی والجصکفی:

وتجب رجعتها علی الأصح فیہ ای فی الحيض زفعا للمعصية.

قال الشامی:

قوله (علی الأصح) مقابله قول القدوری: إنها مستحبة.^(۳)

❷ فی الهندیة:

والبدعی من حیث الوقت أن يطلق المدخول بها وهی من ذوات الأقراء فی حالة الحيض أو فی طهر جامعها فیہ وكان الطلاق واقعا ويستحب له أن يراجعها والأصح أن الرجعة واجبة.^(۴)

❸ قال ابن نجیم:

قوله (فیراجعها) أي وجوبا فی الحيض..... ولم يذكر صفتها للاختلاف فاختر القدوری استحبابها لقول محمد فی الأصل وينبغي له أن يراجعها فإنه لا يستعمل فی الوجوب والأصح وجوبها.^(۵)

۱- مؤطا مالک (۱۰۷۸/۴) رقم (۲۷۵۸)

هذا مرسل ورواه الحاكم في مستدرکه (۶:۲) موصولا وقال: هذا حديث صحيح الإسناد على شرط

مسلم ولم يخرجاه وقال الذهبي في التلخيص: على شرط مسلم، وقال في الامام (۱:۲۳۷): ”حديث صحيح“

وقال السخاوی في المقاصد (۱:۷۲۷): ”مالک والشافعی عنه عن عمرو ابن یحی المازنی عن أبيه به مرسلا

وهو عند أحمد و عبد الرزاق وابن ماجه والطبرانی عن ابن عباس وفي حابر الجعفی وأخرجه ابن أبي شیبة من وجه آخر

اقوى عنه والدارقطنی من وجه ثالث وفي الباب عن أبي سعيد وأبی هريرة وأبی لبابة وثعلبة بن أبي مالک وجابر و

عائشة“ فلذلك قال الزرقانی فی ”مختصر المقاصد الحسنة“ عنه: حسن.

۲- العناية (۳/۴۶۳)

۳- الدر المختار مع رد المختار (۴/۴۲۴)

۴- الفتاوی الهندیة (۱/۳۴۹)

۵- البحر الرائق (۳/۴۲۲)

قال الحداد:

قوله (وإذا طلق امرأته في حال الحيض وقع الطلاق ويستحب له أن يراجعها) الاستحباب قول بعض المشايخ والأصح أنه واجب^(١)

قال القهستاني:

(ويرجع) أى يجب رجوعه على الأصح وقيل يستحب^(٢).

كذا في الكتب الأخر^(٣)

[١٦٤] مسأله

ويقع الطلاق إذا قال نويت به الطلاق.

كشف المرام عن هذا المقام:

قال الحداد الزبيدي:

قوله (ويقع الطلاق إذا قال نويت به الطلاق) يعني المكروه والسكران؛ لأن الإكراه والسكر لا يؤثران في الطلاق فإذا أخبر أنه كان قاصداً لذلك فقد أكدّه فوقه وهذا اختيار الكرخي والطحاوي.

ويحتمل أن الشيخ ترجح قولهما عنده فإذا أفاد السكران وأقر على نفسه أنه نوى الطلاق صدق عند الكرخي والطحاوي ويقع الطلاق حينئذ بالإجماع.

وقال عامة أصحابنا إن صريح الطلاق من السكران من الخمر والنبذ يقع الطلاق من غير نية فعلى هذا القول يحتمل أن يكون قوله ويقع الطلاق إذا قال نويت به الطلاق وقع سهواً من الكاتب وفي بعض النسخ: ويقع الطلاق بالكنايات إذا قال نويت به الطلاق وهو صواب؛ لأن الكنايات هي التي تفتقر إلى النية.

١ - الجوهرة النيرة (١٦٣/٢)

٢ - جامع الرموز (٥٥٧/١)

٣ - حاشية الطحطاوى على الدر (١٠٥/٢)، النهر الفائق (٣١٤/٢)، تبين الحقائق (١٩٣/٢)، الغرر مع الدرر

(٣٥٩/١)، الترجيح والتصحيح (٣٦٢، ٣٦٣)، شرح الطائي (١٣٩/١)، الهداية (٣٧٦/٢)، الوقاية (٧٠/٢)، رمز

الحقائق (١٣٩/١)، الفقه الإسلامى للزحيلي (٦٩٤٩)

وفي بعض النسخ ويقع الطلاق بالكتاب فإن كان كذا فالمراد به إذا كتب طلاق امرأته كتاباً مستتباً على لوح أو حائط أو رمل أو ورق الأشجار أو غير ذلك، وهو مستتب إن نوى الطلاق وقع وإن لم ينو لا يقع وقيل المستتب كالصریح وأما إذا كان لا يستتب بأن كتب في الهواء أو على الماء أو على الحديد أو على صخرة ضياء لا يقع نوى أو لم ينو بالإجماع وأما إذا كتب على وجه الكتابة والرسالة والخطاب مثل أن يكتب يا فلانة إذا أتاك كتابي هذا فأنت طالق فإنها تطلق بوصول الكتاب إليها ولا يصدق أنه لم ينو الطلاق. (۱)

[۱۶۸] اختلاف في مسئلة

وإن قال لها إن دخلت الدار فأنت طالق
واحدة وواحدة فدخلت الدار وقعت عليها
واحدة عند أبي حنيفة وقالوا: تقع ثنتان.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں صاحبین رحمہما اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

اصول فقہ میں یہ مصرح ہے کہ: ”الواو للجمع المطلق“ (۲)
اس اصول کے پیش نظر ”واو“ چونکہ مطلق جمع کیلئے آتی ہے اس لئے صورت بالا میں شوہر نے حرف واو کے ذریعے دو طلاقیں کو جمع کر دیا ہے لہذا دونوں طلاقیں وجود شرط کے وقت اکٹھی واقع ہو جائیں گی جیسا کہ اگر وہ ”انت طالق واحدة وواحدة“ کی بجائے ”انت طالق ثنتین“ کہتا تو دو طلاقیں اکٹھی واقع ہو جاتیں۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن الهمام:

ولو قال لها أي لغير المدخول بها إن دخلت الدار فأنت طالق واحدة وواحدة فدخلت وقع

۱۔ الجوهرۃ النيرة (۱۷۶/۲)

۲۔ اصول الشاشی (۱۸۹/۱)، كشف الأسرار (۱۶۱/۲)، تيسير التحرير (۹۱/۲)

۳۔ الهدایة مع فتح القدیر (۵۳/۴)، تبیین الحقائق (۲۱۴/۲)، النهر الفائق (۳۰۴/۲)، الاختیار لتعلیل المختار (۱۴۷/۳)

عليها واحدة عند أبي حنيفة، وقالان... وقولهما أرجح. ^(١)

قال التمرتاشي والحصكفي :

(و) تقع (واحدة إن قدم الشرط)

قال الشامي:

(قوله وتقع واحدة إن قدم الشرط) هذا عنده وعندهما ثنتان أيضا ورجحه الكمال وأقره في

البحر. ^(٢)

قال ابن نجيم:

(قوله: إن دخلت الدار فأنت طالق واحدة وواحدة فدخلت يقع واحدة، وإن أخر الشرط

فثنتان) بأن قال: أنت طالق واحدة وواحدة إن دخلت الدار وهذا عند أبي حنيفة وقالان يقع ثنتان فيهما.....

قال في فتح القدير: قولهما أرجح ^(٣)

قال الزيلعي:

قال - رحمه الله - (إن دخلت الدار فأنت طاق واحدة وواحدة فدخلت تقع واحدة وإن أخر

الشرط فثنتان) يعني إذا قال لها إن دخلت الدار فأنت طالق واحدة وواحدة فدخلت تطلق واحدة،

ولو أخر الشرط بأن قال أنت طالق واحدة وواحدة إن دخلت الدار فدخلت يقع ثنتان، وهذا عند أبي

حنيفة - رحمه الله - وعندهما يقع ثنتان فيهما.

قال الشلبي:

(قوله وعندهما يقع ثنتان) قال الكمال - رحمه الله - وقولهما أرجح. ^(٤)

قال الطحطاوي:

(قوله وتقع واحدة إن قدم الشرط) هذا عنده وعندهما يقع ثنتان فيهما ورجحه الكمال. ^(٥)

١- فتح القدير (٥٣/٤)

٢- رد المحتار (٥٠٣/٤)

٣- البحر الرائق (٥١٥/٣)

٤- تبين الحقائق مع حاشية الشلبي (٢١٤/٢)

٥- حاشية الطحطاوي على الدر المختار (١٢٩/٢)

كتاب الرجعة

[۱۶۹] اختلاف في مسئلہ

وإذا انقضت العدة فقال الزوج: قد كنت راجعتها في
العدة فصدقته فهي رجعة وإن كذبت فالحق قولها ولا
يمين عليها عند أبي حنيفة (وقالا: عليها اليمين^(۱))

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں صاحبین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

ملفوظ مہمہ:

مذکورہ بالا مسئلہ ”مسألة الاستحلاف في الأشياء الستة“ سے معروف و موسوم ہے جو کہ دراصل ”كتاب الدعوى“ سے متعلقہ ہے (کما سبقت الإشارة اليه في كتاب النكاح) لہذا اسے اس کے ”متدل“ و ”تخریج“ کے ساتھ وہیں۔ کتاب الدعوى میں۔ ذکر کیا جائے گا۔ شراح حنفیہ نے بھی عموماً اس موقع پر کوئی کلام ذکر کرنے کی بجائے یہی لکھا ہے کہ کتاب الدعوى میں یہ مسئلہ مذکور ہے وہیں دیکھ لیا جائے، کما تری في الاختیار للموصلی (۱۶۳:۳) و منحة الخالق للشامی (۸۶، ۸۵:۳) و التبيين للزيلعي (۲۵۲:۲) و شرح الغرر لعلا خسرو (۳۸۴:۱) و غیر ذلک

[۱۷۰] اختلافی مسئلہ

وإذا قال الزوج: قد راجعتك فقلت مجيبة له: قد
انقضت عدتي لم تصح الرجعة عند أبي حنيفة
- رحمه الله تعالى - (وقالوا: تصح الرجعة^(۱))

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

انقضائے عدت کی خبر دینے میں جب عورت کا قول ہی معتبر ہوتا ہے (کیونکہ اس امر میں تو وہی امین ہے اور اسے ہی معلوم ہے کہ اس کا دم حیض کب ختم ہو کر انقضائے عدت کا موجب بنا ہے) نیز یہ بھی امر معلوم ہے کہ اس کا قول ”قد انقضت عدتی“ موجودہ نہیں بلکہ گزشتہ حالت کی خبر ہے تو تقدیر انقضائے عدت کی حالت شوہر کے قول ”قد راجعتک“ پر مقدم ہوگی (کیونکہ عدت ختم ہو جانے کے بعد ہی اس نے بتانا تھا کہ میری عدت تو ختم ہو چکی ہے) تو گویا یہ ایسے ہو گیا کہ پہلے عورت نے کہا: ”قد انقضت عدتی“ پھر شوہر نے کہا: ”قد راجعتک“ چنانچہ یہ رجعت درست نہیں ہوگی اس لیے کہ مسلم اصول ہے کہ عدت ختم ہونے کے بعد رجعت ثابت نہیں ہوتی۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● فی الفتاویٰ الہندیہ:

لو قال لها راجعتك فقلت المرأة موصولة بكلام الزوج انقضت عدتي لم تصح الرجعة في
قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى وعندهما تصح الرجعة كذا في النهاية والصحيح قول أبي حنيفة رحمه

- ۱۔ الباب فی شرح الکتاب (۱۸۱/۲)، الاختیار لتعلیل المختار (۱۶۳/۳)، البحر الرائق (۸۶/۴)، المبسوط للسرخسی (۲۴/۶)، تبیین الحقائق (۲۵۲/۲)، خلاصة الفتاویٰ (۱۱۷/۲)، خلاصة الدلائل فی تنقیح المسائل (۷/۲)، المستخلص علی هامش الکنز (۱۳۱)، الہدایہ (۴۰۶/۲)، النہر الفائق (۴۱۵/۲)، شرح الطائی علی الکنز (۱۶۰/۱)، شرح مختصر الضحاوی للحصاص (۱۴۲/۵)، شرح الوقایہ (۱۱۱/۲)، الفتاویٰ الہندیہ (۴۷۰/۱)، رد المحتار (۳۲/۵)
- ۲۔ شرح مختصر الضحاوی للحصاص (۱۴۲/۵)، وکنا فی: المبسوط للسرخسی (۲۴/۶)، در الحکام لملا خسرو (۳۸۴/۱)

الله تعالى كذا في المضمرة (١).

١ قال الحلبي:

ولو قال راجعتك فقالت: مجيبة له انقضت عدتي فالقول لها ولا تصح الرجعة خلافًا لهما

قال الحصكفي:

(ولا تصح الرجعة) وهو الصحيح لمصادفتها انقضاء العدة (٢)

٢ قال القهستاني:

(وصدقت) الزوجة (في مضي عدتها) أى في ادعاءها انقضاء العدة عند إنشائه الرجعة فلو قال

راجعتك فقالت: "قد مضت عدتي" لم تصح الرجعة على الصحيح (٣)

٣ قال ابن قطلوبغا:

(وإذا قال الزوج قد راجعتك فقالت مجيبة له: قد انقضت عدتي لم تصح الرجعة عند أبي

حنيفة) وقالوا: تصح، قال الإسيجاني: والصحيح قول أبي حنيفة (٤)

٤ جميع المتن على قول الإمام (٥) فهذا من ترجيح له أيضا.

٥ كذا في الكتب الأخر (حيث أخر مصنّفوها دليل الإمام فيها ومنهم من ضمّه جواب دليلهما

فهذا من امارات ترجيح قول الإمام أبي حنيفة كما عرف في موضعه) (٦)

١ - الفتاوى الهندية (٤٧٠/١)

٢ - الدر المنقى (٨٣/٢)

٣ - جامع الرموز (٥٤٤/١)

٤ - الترجيح والتصحيح (٤١٥/٢)

٥ - المختار للفتوى (١٦٣/٣)، كنز الدقائق (١٣١)، الوقاية (١١١/٢)، النقاية (٦٣٩/١)، مجمع البحرين (٥٧١)،

بداية المبتدى (٧٧/١)، غرر الأحكام (٣٨٤/١)، تنوير الأبصار (٣٢/٥)

٦ - الاختيار لتعليل المختار (١٦٣/٣)، الهداية (٤٠٦/٢)، المبسوط للمسرخسى (٢٤/٦)، تبين الحقائق (٢٥٢/٢)

[۱۷۱] اختلافی مسئلہ

وإذا قال زوج الأمة بعد انقضاء عدتها: قد كنت راجعتها في العدة فصدقه المولى وكذبتة الأمة فالقول قولها عند أبي حنيفة (وقالا: القول قول المولى^(۱))

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

رجعت وعدم رجعت کا دار و مدار عدت پر ہے (کہ بقاء عدت کی صورت میں رجعت درست اور انقضاء کی صورت میں غیر معتبر ہوتی ہے) اور عدت کی بقاء و انقضاء کے بارے میں چونکہ بیوی کا قول ہی معتبر ہوتا ہے لہذا جو چیز اس عدت پر موقوف ہوگی ظاہر ہے کہ اس کے وقوع و عدم وقوع میں بھی بیوی کا قول ہی قابل قبول اور معتبر ہوگا۔ خلاصہ یہ ہے کہ رجعت عدت پر موقوف ہے اور عدت بیوی کے قول پر موقوف ہے لہذا رجعت بیوی کے قول پر موقوف ہے۔^(۲)

قول مفتی بہ کی ترجیح:

❶ فی الفتاویٰ الہندیہ:

إذا قال زوج الأمة بعد انقضاء عدتها قد كنت راجعتها وصدقه المولى وكذبتة الأمة فالقول قولها عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى وقالوا: القول قول المولى كذا في الهداية والصحيح قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى كذا في المضممرات.^(۳)

۱۔ بداية المبتدئ (۷۷/۱)، تبیین الحقائق (۲۵۳/۲)، رد المحتار (۳۳/۵)، النجوة النيرة (۲۰۰/۲)، شرح الوقایہ (۱۱۶/۲)، منشی البحر (۸۳/۲)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار (۱۲۹/۲)، البحر الرائق (۸۶/۴)، النہر الفائق (۴۱۶/۲)

۲۔ تبیین الحقائق (۲۵۲/۲)، مجمع الأنهر (۸۳/۲)، الہدایہ (۴۰۶/۲)، رد المحتار (۳۳/۵)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار (۱۷۱/۲)، الباب فی شرح الكتاب (۱۸۱/۲)، المبسوط للسرخسی (۲۵/۶)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۳۸۴/۱)، البحر الرائق (۸۶/۴)، النہر الفائق (۴۱۶/۲)، رمز الحقائق (۱۶۰/۱)

۳۔ الفتاویٰ الہندیہ (۴۷۰/۱)

١٧ قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإذا قال زوج الأمة بعد انقضاء عدتها. "قد كنت راجعتها في العدة" فصدقه المولى وكذبتة الأمة فالقول قولها.) قال الاسبيجاني: وهذا قول أبي حنيفة وزفر. وقالوا: القول قول المولى. والصحيح قول أبي حنيفة. (١)

١٨ قال الحلبي:

وإن قال زوج الأمة بعد العدة: كنت راجعت فيها فصدقه سيدها وكذبتة فالقول لها وعندهما للسيد (٢) (القول المقدم فيه راجح علي ما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة) قول الإمام قول المتن (٣) فهذا من ترجيح له ايضا.

١٩ كذا في الكتب الأخر (حيث أخر مصنفوها دليل الإمام فيها وبعضهم ضمنوه جواب دليلهما وهذا من امارات ترجيح قول الإمام أبي حنيفة على ما مرّ بيانه غير مرة) (٤)

[١٤٢] اختلاف في مسئلة

وإن انقطع الدم لأقل من عشرة أيام لم تنقطع الرجعة حتى تغتسل أو يمضي عليها وقت صلاة أو تيمم وتصلّي عند أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى وقال محمد رحمه الله تعالى: إذا تيممت المرأة انقطعت الرجعة وإن لم تصل.

مفتي به قول:

فتوى اس میں امام محمد رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

١- الترجيح والتصحيح (٣٧٦)

٢- ملتي الأبحر (٨٣/٢)

٣- المختار للفتوى (١٦٣/٣)، كثر الدقائق (١٣١)، الوقاية (١١٢/٢)، النقاية (٦٣٩/١)، مجمع البحرين (٥٧١)، غرر الأحكام (٣٨٤/١)، تنوير الأبصار (٣٣/٥)

٤- الاختيار لتعليل المختار (١٦٤/٣)، تبين الحقائق (٢٥٣/٢)، الهداية (٤٠٦/٢)، المبسوط للسرخسي (٢٥/٦)، النهر الفائق (٤١٦/٢)، حاشية الطحطاوى على الدر (١٧١/٢)، الجوهرة النيرة (٢٠٠/٢)

قول مفتی بہ کا مستدل:

پانی کی عدم موجودگی میں تیمم کو طہارت مطلقہ کا درجہ حاصل ہے حتیٰ کہ وہ تمام احکام اس سے ثابت ہوتے ہیں جو غسل سے ثابت ہوتے ہیں جیسے جوارِ صلاۃ، دخول مسجد، قرآن اور مس تحف وغیرہ لہذا یہ تیمم غسل کے قائم مقام ہوائے گا اور ظاہر ہے کہ محض غسل سے جب رجعت منقطع ہو جاتی ہے تو صرف تیمم سے بھی منقطع ہو جائے گی۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن الہمام:

قال بعد بسط الکلام - فیما وقع فیہ الخلاف بین الشیخین رحمہما اللہ تعالیٰ ومحمد رحمہ اللہ تعالیٰ فی مسألة اقتداء المتوضی بالتیمم فی باب الإمامة (حيث قال محمد: لا يجوز اقتداء المتوضی به وقالوا: يجوز) ومسألة الرجعة فی هذه الصورة - والباقي بعد هذا إنما هو النظر فی الترجیح فی الخلافین فی الحكم، وعندی أن قولہما فی الاقتداء أحسن من قول محمد وقول محمد فی الرجعة أحسن من قولہما^(۲)

② قال التمرتاشی والحصکفی:

وتنقطع الرجعة إذا طهرت من الحيض الأخير لعشرة أيام مطلقا وإن لم تغتسل ولأقل لا تنقطع حتى تغتسل أو يمضي وقت صلاة أو تیمم وتصلی ۱۵
قال الشامی:

قال فی النہر: وتقييد المصنف بالصلاة یومی إلى اختیار قول الرازی وهذا عندهما وقال محمد تنقطع بمجرد التیمم وهو القیاس لأنه ظہارة مطلقة ورجحه فی الفتح وأقره فی البحر والنہر.^(۳)

③ قال ابن نجیم:

قوله (أو تیمم وتصلی) أي لا تنقطع الرجعة عند فقد الماء حتى تیمم وتصلی به قرضا كان أو غیره ولا يكفي مجرد التیمم عندهما - إلى أن قال بعد ذکر الخلاف فی مسألة الإمامة والرجعة - لكن

۱ - الہدایہ (۲/۴۰۷)، مجمع الأنہر (۲/۸۳)، البینایہ (۱۱۰)، تبیین الحقائق (۲/۲۵۴)، النہر الفائق (۲/۴۱۷)،

رمز الحقائق (۱/۱۶۰)، الجوہرۃ النیرۃ (۲/۲۰۱)

۲ - فتح القندیر (۴/۱۵۰)

۳ - فتح محمد مع رد المحتار (۵/۳۵)

محمدًا عمل بالاحتياط فيهما وقد رجح في فتح القدير قولهما في الإمامة وقوله في الرجعة^(١) - [وقد قال ابن نجيم قبل هذا "هكذا أفاد في فتح القدير بحثًا وهو وإن خالف ظاهر المتن لكن المعنى يساعده والقواعد لاتأباه"]

④ اقتضى سراج الدين ابن نجيم أثر ابن الهمام حيث قال - بعد ذكر الخلاف وتوضيحه - حسب ما قال المحقق الجليل في "فتح القدير" وأقر ترجيحه^(٢).

⑤ قال العلاء الحصكفي:

(وعند محمد تنقطع بالتيسم وإن لم تصل) ورجحه في الفتح^(٣).

[١٤٣] اختلاف في مسئلة

وإذا طلق الرجل الحرة تطليقه أو تطليقتين وانقضت عدتها وتزوجت بزواج آخر فدخل بها ثم عادت إلى الأول عادت بثلاث تطليقات ويهدم الزوج الثاني ما دون الثلاث (من الطلاق) كما يهدم الثلاث عند أبي حنيفة وأبي يوسف - رحمهما الله تعالى - وقال محمد - رحمه الله -: لا يهدم الزوج الثاني ما دون الثلاث^(٤).

مفتى به قول:

فتوى اس میں شیخین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔^(٥)

١- البحر الرائق (٨٩/٤)

٢- النهر الفائق (٤١٧/٢)

٣- الدر المنتقى (٤١٥/٢)

٤- الملاحظة: هذه المسألة تسمى "مسألة الهدم". انظر له شرح النقاية لفخر الدين (٦٤٣:١) و ردالمحتار (٥٥:٥)

١- ف: يقول العبد الضعيف عفا الله عنه: مال المحقق الكمال ابن الهمام الي ترجيح قول محمد في هذه المسألة، حيث قال في "الفتح" (١٦٥:٤). بعد ما اطلال الكلام من الحائنين: "فظهر ان القول ما قاله محمد وباقي الأئمة الثلاثة" وتبعه ابن نجيم في "البحر" (٩٨:٤) وأخوه في "النهر" (٤٢٤:٢) والعلاء الحصكفي في "الدر المنتقى" (٩٢:٢) وداماد أفندي في "المجمع" (٩٢:٢) والشرنبلالي في "حاشيته علي الغرر" (٣٨٧:١). هذا ولكن القول ==

قول مفتي به كما مستدل:

- (١) روى محمد بن أبي حنيفة عن حماد بن أبي سليمان عن سعيد بن جبير قال: كنت جالسا عند عبد الله بن عتبة بن مسعود إذ جاءه رجل أعرابي ليسأله عن رجل طلق امرأته تطليقة أو تطليقتين ثم انقضت عدتها فتزوجت زوجها غيره فدخل بها ثم مات عنها أو طلقها ثم انقضت عدتها وأراد الأول أن يتزوجها، على كم هي عنده؟ قال فقال لي: اجبه. ثم قال: ما يقول ابن عباس فيها؟ قال: فقلت له: يهدم الواحدة والثنتين والثلاث، قال: سمعت من ابن عمر فيها شيئا؟ قال: فقلت له: لا، قال إذا لقيته فاسئله، قال: فلقيت ابن عمر رضي الله عنهما فسئلته عنها فقال فيها مثل قول ابن عباس رضي الله عنهما. ^(١)
- (٢) قال ابن عباس ^(٢) وابن عمر ^(٣) وعطاء ^(٤) وشريح ^(٥): النكاح جديد والطلاق جديد.
- (٣) عن علي رضي الله عنه قال إسماعيل وأراه قد رفعه إلى النبي -صلى الله عليه وسلم- أن النبي -صلى الله عليه وسلم- قال: "لعن الله المحلل والمحلل له". ^(٦)

== الذى ينبغي أن يفتي به ويعمل عليه هو قول الشيخين كما صرح به الشامي، بعد اطالة الكلام في هذا البحث من الحنابيين، حيث قال: "شرح المتنقى للعلائي وفي الكثر ويهدم الزوج الثاني ما دون الثلاث ومثله في الوقاية وسائر المتون وقد أطل الزيلعي في دليل الإمام رحمه الله تعالى ولا شك أن العسل بما في المتون" - انظر [تنقيح الفتاوى الحامدية (١: ٣٣٣)]

١- كتاب الآثار (ص ١٢٤، الرقم: ٤٦٧)

قال الزيلعي في "نصب الرأية" (٣: ٢٤٠): عنه: "أثر جيد" ونقله الشيخ العثماني في "الإعلاء" (١١: ٢١٠) وأقره

٢- مصنف عبد الرزاق (٦/ ٣٥٤) رقم (١١٦٢)

٣- مصنف عبد الرزاق (٦/ ٣٥٤) رقم (١١٦٤)

٤- مصنف عبد الرزاق (٦/ ٣٥٤) رقم (١١٦١)

٥- مصنف عبد الرزاق (٦/ ٣٥٤) رقم (١١٥٦)

٦- سنن أبي داود (٢/ ١٨٨) رقم (٢٠٧٨)، وكذا انظر له: سنن ابن ماجه (١/ ٦٢٣) رقم (١٩٣٦)، المتنقى لابن

الحارود (١/ ١٧٢) رقم (٦٨٤)، المستدرك (٢/ ٢١٧) رقم (٢٨٠٤) وقال الحاكم: هذا حديث صحيح الإسناد ولم

يخرجاه ووافقه الذهبي في التلخيص

قال ابن حجر في "التلخيص الحبير" (٣/ ٣٧٢): أخرجه الترمذى والنسائى من حديث ابن مسعود وصححه

ابن القضاة وابن دقيق العيد على شرط البخارى:

وفي "الندرية" (٢/ ٧٣): حديث لعن الله المحلل والمحلل له الترمذى والنسائى عن ابن مسعود ورواه ثقات

والأبى داود والترمذى وابن ماجه وأحمد عن علي نحوه وفيه الحارث الأعور وعن جابر وفيه مجالد بن سعيد ==

بعض فقہاء نے اس سلسلہ میں حدیث بالا سے استنباس^(۱) کیا ہے بایں طور کہ حضور صلی اللہ علیہ وسلم نے اس کو "بئیل" کا نام دیا ہے یعنی حل جدید (نئے سرے سے حلت) کو ثابت کرنے والا۔ تو اس کا تقاضا یہ ہے کہ زوج ثانی ان تمام طلاقوں کو ہدم کر دے جو پہلے شوہر نے دی ہیں کیونکہ جب تین طلاقوں کو وہ (بالاتفاق) ہدم کر دیتا ہے تو ان سے کم کو بدرجہ اولیٰ ہدم کر دے گا۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

فی الہندیہ:

وإذا طلق امرأته طلاقاً أو طلقتين وانقضت عدتها وتزوجت بزواج آخر ودخل بها ثم طلقها وانقضت عدتها ثم تزوجها الأول عادت إليه بثلاث تطليقات ويهدم الزوج الثاني الطلقة والطلقين كما يهدم الثلاث كذا في الاختيار شرح المختار وهو الصحيح كذا في المضمرة.^(۳)

== ولاہن ماجہ عن عقبہ بن عامر رفعہ ألا أخبرکم بالنیس المستعار قالوا بلی قال هو المحلل لعن اللہ المحلل والمحلل لہ ورواہ موثقون وفي الباب عن ابن عباس أخرجه ابن ماجہ وعن أبي هريرة نحوه أخرجه أحمد والبخاري وأبو يعلى وإسحاق وابن أبي شيبة في مسانيدهم ورجاله موثقون

قال ابن الملقن في "البدر المنير" (۶۱۲/۷): هذا الحديث مروي من طرق:

إحداها: من حديث ابن مسعود رضي الله عنه وعليه اقتصر صاحب "المهذب" (و) كمو حديث صحيح، رواه

الترمذي، - والنسائي - وقال: حسن صحيح

قال الزيلعي في "نصب الراية" (۲۳۷/۳):

قلت: روي من حديث ابن مسعود ومن حديث علي ومن حديث جابر ومن حديث عقبه بن عامر ومن

حديث أبي هريرة ومن حديث ابن عباس [أحاديث مختلفة]: فحديث ابن مسعود: أخرجه الترمذي والنسائي - إلى أن

قال - قال الترمذي: حديث حسن صحيح

۱- يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

كنت كتبت هنا "استدلال" في موضع "استنباس" فلما نظر فضيلة الشيخ الفقيه عبد المجيد دين بوري حفظه

الله تعالى وأطال ظله علينا - رئيس الجامعة الإسلامية بنوري تاؤن كراتشي - بعض هذه المسودة بنظر الإصلاح

فأفادني بتبديله ب "استنباس" كما ثبت الآن . وهذا كله بوفور شفقتة على فجزاه الله تعالى عني من الجزاء في الدنيا

والآخرة ما يحزني من الاصاغر للأكابر وما يليق بشأنهم.

۲- الغرة المنيفة (۱۵۴/۱)

۳- الفتاوى الهندية (۴۷۵/۱)

قال ابن قطلوبغا:

(وإذا طلق الحرة تطلقاً أو تطليقتين وانقضت عدتها وتزوجت بزواج آخر ثم عادت إلى الأول عادت بثلاث تطليقات، ويهدم الزوج الثاني ما دون الثلاث من الطلاق. وقال محمد: لا يهدم ما دون الثلاث.) قال أبو المعالي: وهو قول الشافعي، والصحيح قولنا. ^(١)

قال الشامي (في الإجابة عن سؤال من هذا النوع):

(سئل) في رجل طلق زوجته المدخول بها طليقتين لا غير ثم بعد انقضاء عدتها بثلاث حيض كوامل تزوجت بزيد ثم طلقها زيد بعد الدخول بها ثم بعد انقضاء عدتها منه تزوجت بالزوج الأول وطلقها طلقة واحدة رجعية ويريد الزوج مراجعتها إلى عصمته فهل له ذلك؟

(الجواب): نعم! ونكاح الزوج الثاني يهدم أي يبطل ما دون الثلاث من الطلقات أيضاً أي كما يهدم حكم الثلاث إجماعاً لأنه إذا هدم الثلاث في حق الحرة والشتين في حق الأمة فما دونها أولى خلافاً لمحمد وباقي الأئمة فعندهم لا يهدم فمن طلقت دونها أي الثلاث وعادت إليه أي الأول بعد زوج آخر عادت إلى الأول بثلاث عندهما وعنده أي عند محمد بما بقي من الثلاث والخلاف مقيد بما إذا دخل بها فإن لم يدخل لا يهدم اتفاقاً وانتصر الكمال لمحمد بما يطول ثم قال فظهر أن القول ما قاله وهو الحق وأقره في البحر والنهر شرح الملتقى للعلاني وفي الكنز ويهدم الزوج الثاني ما دون الثلاث ومثله في الوقاية وسائر المتون وقد أطل الزيلعي في دليل الإمام رحمه الله تعالى ولا شك أن العمل بما في المتون. ^(٢)

قال الحلبي:

والزوج الثاني يهدم ما دون الثلاث أيضاً خلافاً لمحمد ^(٣) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح كما عرفت سابقاً في مواضع عديدة)

قال التمرتاشي والحصكفي:

(والزوج الثاني يهدم بالدخول) فلو لم يدخل لم يهدم اتفاقاً. قنية (ما دون الثلاث أيضاً) أي كما يهدم الثلاث إجماعاً لأنه إذا هدم الثلاث فما دونها أولى خلافاً لمحمد.

قال الشامي -بعد بسط الكلام في المرام-:

١- الترجيح والتصحيح (٣٧٩)

٢- تنقيح الفتاوى الحامدية (٣٣٣/١)

٣- ملتقى الأبحر (٩١/٢)

لكن المتنون على قول الإمام وأشار في متن الملتقى إلى ترجيحه ونقل ترجيحه العلامة قاسم عن جماعة من أصحاب الترجيح ولم يعرج على ما قاله شيخه في الفتح وكذا لم يعرج عليه في مواهب الرحمن مع أنه كثيراً ما يتبع صاحب الفتح في ترجيحه. ^(١)

❶ كذا في الكتب الأخر (حيث أخر مصنفوها دليل الشيخين فيها وبعضهم ضمنوه جواب دليل محمد، وهذا من أمارات ترجيح قولهما كما في شرح العقود للشامي) ^(٢)

[١٤٣] مسئلة

إذا قال لامرأته أنت علي حرام سئل عن نيته... وإن قال:
أردت به التحريم أو لم أرد به شيئاً فهو يمين يصير بها مولياً

مفتى به قول:

صورت بالا میں مفتی بہ قول کے موافق ایلاء کی بجائے طلاق کے وقوع کا حکم لگایا جائے گا۔

متدله:

عن عبد الله بن مسعود قال: ما رأى المسلمون حسناً فهو عند الله حسن. ^(٣)

١- الدر المختار مع رد المحتار (٥٥٠، ٥٦/٥)

٢- الاختيار لتعليل المختار (١٦٦/٣)، بدائع الصنائع (٢٠١/٣)، الهداية (٤١٠/٢)، تبين الحقائق (٢٥٩، ٢٦٠/٢)
- وقد أطلال الزيلعي فيه الكلام في تأييد قول الشيخين - رحمهما الله تعالى - فأجاد وأفاد، ثم أتى بالأجوبة عن دليل محمد - رحمه الله تعالى - بما تظمن به القلوب وترتاح به الصدور.

٣- بعضهم رفعوه والصحيح أنه موقوف على ما ترى فيما يليك ومع ذلك هو حسن:

أخرجه الحاكم في "المستدرک" (٨٣/٣) برقم (٤٤٦٥) وقال: هذا حديث صحيح الإسناد ولم يخرجاه ووافقه الذهبي في التلخيص - والهشمي في "مجمع الزوائد" (٤٢٨/١) برقم (٨٣٢) وقال: رواه أحمد والبخاري والطبراني في الكبير ورجاله موثقون، وأحمد في "مسنده" (٣٧٩/١) برقم (٣٦٠٠) وقال شعيب الأرناؤوط في تعليقه عليه: إسناده حسن. وقال السخاوي في "المقاصد الحسنة" ص: (٥٨١): وهو موقوف حسن وكذا أخرجه البزار والطبراني في الكبير وأبو نعيم في ترجمة ابن مسعود من الحلية بل هو عند البيهقي في الاعتقاد من وجه آخر عن ابن مسعود - وقال الفتني في "تذكرة الموضوعات" (ص: ٩١): موقوف حسن على ابن مسعود. وقال العجلوني في "كشف الخفاء" (١٨٨/٢): وقال الحافظ ابن عبد الهادي مرفوعاً عن أنس بإسناد ساقط والأصح وقفه على ابن مسعود. وقال الزيلعي في "نصب الراية" (١٣٣/٤) قلت: غريب مرفوعاً، ولم أجده إلا موقوفاً على ابن مسعود، وله طرق: ثم أتى بطرقه فهو حسن عنده، ومع ذلك قد تقدم تخريجه.

نیز فقہ کا اصول ہے: ”العادة محكمة“^(۱)

یعنی حکم شرعی میں عرف و عادت کو معتبر قرار دیا گیا ہے۔

اسی کو علامہ شامی نے اصول افتاء میں اپنی معروف کتاب ”شرح عقود رسم المفتی“ میں جامع و مانع الفاظ میں مختصراً

یوں بند کیا ہے:

والعرف في الشرع له اعتبار

لذا عليه الحكم قد يدار^(۲)

مذکورہ بالا اصول کے تناظر میں ”انت علی حرام“ کا عرف میں بکثرت طلاق بائن کے معنی میں مستعمل ہونے کی

بنیاد پر مندرجہ بالا مسئلہ میں طلاق کے وقوع کا ہی حکم لگایا جائے گا۔^(۳)

تخریج:

● فی الہندیہ:

إذا قال الرجل لامرأته أنت علي حرام ... وإن قال أردت التحريم أو لم أرد به شيئاً فهو يمين

يصير به مولياً ومن المشايخ من يصرفه إلى الطلاق من غير نيته للعرف قال صاحب الكتاب يأتي في

الأيمان وعليه الفتوى كذا في غاية السروجي^(۴)

● قال الجلبی:

وإن قال لها: أنت علي حرام كان مولياً إن نوى التحريم أو لم ينو شيئاً ... والفتوى وقوع

الطلاق به وإن لم ينو.

قال داماد أفندی:

(والفتوى) اليوم على (وقوع الطلاق به) أي بقوله أنت علي حرام. (وإن لم ينو) وهو قول

۱- الأشباه والنظائر لابن نجيم (۹۳/۱)..... ثم قال في ذيله شرحاً له: وأعلم أن اعتبار العادة والعرف يرجع إليه في الفقه

في مسائل كثيرة حتى جعلوا ذلك أصلاً. شرح القواعد الفقهية للزرقا (۱۲۴/۱)، شرح الكوكب المنير (۴۴۸/۴)،

قواعد الفقه للبركتی (۱۹/۱)

۲- ص: ۳۷

۳- انظر له: فتح القدير (۱۸۵/۴)، فتاوى النوازل (۲۱۲)، الاختيار (۱۷۱/۳)، تبیین الحقائق (۲۶۷/۲)، الدر

المعتقى (۱۰۱/۲)، الوقایة (۱۲۳/۲)، الدر المختار (۸۰/۵)، مجمع الأنهر (۱۰۰/۲)، الدرر شرح الغرر (۳۸۹/۱)

۴- الفتاوى الہندیة (۴۸۷/۱)

القول الصواب في مسائل الكتاب

المتأخرين لغلبة الاستعمال بالعرف وعليه الفتوى كما في أكثر المعبرات^(١)

● قال التمرتاشي والحصكفي:

(قال لامرأته: أنت علي حرام) ونحو ذلك كانت معي في الحرام (إيلاء إن نوى التحريم، أو لم ينو شيئاً)... ويفتى بأنه طلاق بائن وإن لم ينو لغلبة العرف.

قال الشامي:

(قوله: قال لامرأته: أنت علي حرام إيلاء إن نوى التحريم إلخ) أقول: هكذا عبارة المتون هنا. وعبارتها في كتاب الأيمان: كل حل علي حرام فهو على الطعام والشراب والفتوى على أنه تبين امرأته من غير نية. وذكر في الهداية هناك أنه ينصرف إلى الطعام والشراب للعرف فإنه، يستعمل فيما يتناول عادة، فيحنت إذا أكل، أو شرب ولا يتناول المرأة إلا بالنية، وإذا نواها كان الإيلاء، ولا تصرف اليمين عن المأكول والمشروب، وهذا كله جواب ظاهر الرواية: ثم ذكر اختيار المشايخ المتأخرين أنه تبين امرأته بلانية. - إلى أن قال - والفتوى على قول المتأخرين بانصرافه إلى الطلاق البائن.^(٢)

● قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإن قال أردت التحريم أو لم أرد به شيئاً فهو يمين يصير بها مولياً)

قال في الهداية: ومن المشايخ من يصرف لفظ التحريم إلى الطلاق من غير نية لحكم العرف، قال الإمام المحجوبي: وبه يفتى، وقال نجم الأئمة في شرحه لهذا الكتاب: قال أصحابنا المتأخرون: الحلال علي حرام، أو أنت علي حرام، أو حلال الله علي حرام، أو كل حلال علي حرام - طلاق بائن، ولا يفتقر إلى النية؛ للعرف. حتى قالوا في قول محمد (إن نوى يميناً فهو يمين، ولا تدخل امرأته إلا بالنية، وهو على المأكول والمشروب): إنما أجاب به على عرف ديارهم، أما في عرف بلادنا فيريدون تحريم المنكوحة فيحمل عليه. ١٠٠. وفي مختارات النوازل: وقد قال المتأخرون: يقع به الطلاق من غير نية، لغلبة الاستعمال بالعرف، وعليه الفتوى، ولهذا لا يحلف به إلا الرجال.^(٣)

● قال المحجوبي:

وأنت علي حرام إن نوي به الطلاق فبأنه... وإن نوي التحريم أو لم ينو شيئاً فإيلاء وقيل هو

١- مجمع الأنهر (٢/١٠٠)

٢- الدر المختار مع حاشية ابن عابدين (رد المحتار) (٥/٧٧)

٣- الترجيح والتصحيح (٣٨٣)

وكل حل علي حرام طلاق بلانية للعرف وبه يفتى^(١)

❶ كذا في الكتب الأخر^(٢)

١- الوقاية (١٢٣/٢، ١٢٢).

٢- فتاوى النوازل (٢١٢)، النهر الفائق (٤٣٣، ٤٣٤/٢)، الدر المنقى (١٠٠/٢)، شرح النقاية لملا علي القاري

(٦٤٧/١)، شرح النقاية لفخر الدين (٦٤٧/١)، جامع الرموز (٥٥٤/١)، العناية (١٨٧/٤)، البناء (١٦٦/٧)،

الفتاوى البزازية (٩٠/٤)، درر الأحكام شرح غرر الأحكام (٣٨٩، ٣٨٨/١)

كتاب الخلع

[۱۷۵] اختلافی مسئلہ

إن قالت: طلقني ثلاثا بألف فطلقها واحدة فعليها
ثلث الألف وإن قالت: طلقني ثلاثا على ألف فطلقها
واحدة فلا شيء عليها عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى
وقالا رحمهما الله تعالى: عليها ثلث الألف.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

- (۱) عن عبد الرزاق عن الثوري: إن قالت له أعطيك ألف درهم على أن تطلقني ثلاثا فإن طلق ثلاثا
كان له ألف درهم وإن طلق واحدة أو اثنتين لم يكن له شيء وهو أحق بها. (۱)
(۲) ”باء“ عوض کیلئے آتی ہے اور روزمرہ کے معاملات میں عوض اپنے عوض پر تقسیم ہوتا رہتا ہے جبکہ ”علی“ یہاں شرط کیلئے ہے (۲)

۱۔ مصنف عبد الرزاق (۴۹۳/۶) رقم (۱۱۸۰۶)

۲۔ ف: يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

لا يسعني أن اتجاوز هذا المكان ولا أذكر هنا ما قال فيه ابن قدامة الحنبلي - ردًا لما قال مشايخنا من ورود ”على“
في معنى الشرط، حيث قال: ”لا نسلم أن على للشرط فإنها ليست مذكورة في حروفه وإنما معناها ومعنى الباء واحد“.
انظر: (المغني ۲۰۵/۸) - والاجابة عنه.

وهذا الذي قاله ابن قدامة فيه نظر ظاهر، فآتي اليك بشاهد غير واحد - من الكتاب العزيز والفرقان الحميد -
ملقطاً من كتب ائمتنا الحنفية وهو يظهر وينادي بأعلى النداء أن كلمة ”على“ قد وردت في معنى الشرط:

قال الله تعالى: ﴿حَقِيقَ عَلَى أَنْ لَا أَقُولَ عَلَى اللَّهِ إِلَّا الْحَقُّ﴾ [الأعراف: ۱۰۵]، أي بشرط أن لا أقول، وقال تعالى
﴿يَا يَعْزُبُ عَنْكَ عَلَى أَنْ لَا يَشْرُكَنَ بِاللَّهِ شَيْئًا﴾ [الممتحنة: ۱۲]، أي بشرط أن لا يشركن. انظر: المبسوط للسرخسي
(۱۷۵/۶) والاختيار للموصلي (۱۷۴/۳)، والعناية للباہرتی (۲۰۴/۴)

اور مشروط اجزاء شرط پر مستقیم نہیں ہوا کرتا اس لئے عورت پر کوئی مال واجب نہیں ہوگا۔^(۱)

اسی کو ملک العلماء امام کا سانیؒ نے ذرا سہل انداز میں یوں تعبیر کیا ہے:

”علی“ کلمہ شرط ہے لہذا تین طلاقوں کا وجود، وجوب الف کیلئے شرط ہوگا اور ایک طلاق بعض شرط ہے تاہم حکم جب کسی شرط کے ساتھ متعلق ہو تو وہ بعض شرط کے وجود سے ثابت نہیں ہوتا چنانچہ جب اس نے تین طلاقیں نہیں دیں تو شرط نہیں پائی گئی، لہذا شوہر الف میں سے کسی چیز کا مستحق نہیں ہوگا۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن قطلوبغا:

(فإن قالت طلقني ثلاثا على ألف فطلقها واحدة فلا شيء عليها عند أبي حنيفة) .. وقال: عليها

ثلث الألف، والصحيح قوله^(۳)

قال الزحيلي:

وإن قالت له: (طلقني ثلاثا بألف) فطلقها واحدة، فعليها ثلث الألف؛ ... أما لو قالت: (طلقني

ثلاثا على ألف) فطلقها واحدة، فلا شيء عليها عند أبي حنيفة، وتقع طلاق رجعية؛ لأن كلمة (على)

للمشروط، والمشروط لا يتوزع على أجزاء الشرط، بخلاف الباء، لأنه للعوض، وهذا هو الصحيح عند

الحنفية. وقال صاحبان والشافعية: عليها ثلث الألف،^(۴)

قال الحلبي:

ولو قالت طلقني ثلاثا بألف فطلق واحدة فله ثلث الألف وبانت وفي ”على“ يقع رجعيًا بلا شيء

وعندهما كالباء^(۵) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح - وهو هنا قول أبي حنيفة - كما عرفت

سابقا في عدة مواضع)

۱۔ الاختيار لتعليل المختار (۳/۱۷۴)، درر الحکام شرع غرر الأحکام (۱/۳۹۱)، مجمع الأنهر (۲/۸۳)، اللباب فی

شرح الكتاب (۲/۱۸۱)، النافع الكبير (۲۱۴۱)، ردالمحتار (۵/۱۰۰)، رمز الحقائق (۱/۱۶۷)، الهداية (۲/۴۱۵)،

الفقه الإسلامي وأدلته (۷۰۲۴)، شرح النقاية لفخر الدين (۱/۶۵۰)، شرح الوقاية (۲/۱۲۵)

۲۔ بدائع الصنائع (۳/۲۴۰)

۳۔ الترجيح والتصحيح (۳۸۶)

۴۔ الفقه الإسلامي وأدلته (۷۰۲۴)

۵۔ ملتقى الأبحر (ص: ۱۰۶)

في الهندية:

في الفتاوى الكبرى لو قالت طلقني ثلاثاً بألف فطلقها واحدة فعليها ثلاثة آلاف ولو قالت طلقني ثلاثاً على ألف فطلقها واحدة فلا شيء عليها عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى ويملك الرجعة^(١) (فالاقتصار فيه على قول الإمام وعدم التعرض لقولهما - في معرض البيان - يدل على ترجيح قوله رحمه الله تعالى على ما عرف في أصول الإفتاء)

قال الأوشي:

- قالت: طلقني ثلاثاً بألف درهم فطلقها واحدة وقعت بائة بثلاث الألف؛ ولو قالت: طلقني ثلاثاً على ألف درهم والمسألة بحالها فهي رجعية بغير شيء.^(٢)
- قول الإمام قول المتن^(٣) فهذا من ترجيح له أيضاً.
- قد أخرج أصحاب الشروح دليل الإمام فيها وبعضهم ضمنوه جواب دليلهما وذاك من ترجيح لقول الإمام عندهم - وقد سبق بيانه -^(٤)

١ - الفتاوى الهندية (١/٤٦٦)

٢ - الفتاوى السراجية (٤٥)

٣ - المختار للفتوى (٣/١٧٤)، كنز الدقائق (١٣٧)، الوقاية (٢/١٢٤)، النقاية (١/٦٥٠)، غرر الأحكام (١/٣٩١)، تنوير الأبصار (٥/٩٩)

٤ - الاختيار لتعليل المختار (٣/١٧٤)، تبين الحقائق (٢/٢٧١)، اللباب في شرح الكتاب (٢/١٩٠)، المبسوط للسرخسي (٦/١٧٤)، الهداية (٢/٤١٥)، شرح الوقاية - أيد صاحبه قول الإمام خير تأييد - (٢/١٢٥)، مجمع الأنهر (٢/١٠٦)، الجوهرة النيرة (٢/٢١٩)

[۱۷۶] اختلافی مسئلہ

والخلع والمباراة يسقطان كل حق لكل واحد من
الزوجين علي الآخر مما يتعلق بالنكاح عند أبي
حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف رحمه الله
تعالى: المباراة تسقط والخلع لا يسقط وقال محمد
- رحمه الله تعالى -: لا تسقطان إلا ما سمياه.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

- (۱) عن أبي العلاء عن قتادة قال: ليس للمختلعة والمباراة نفقة. (۱)
- (۲) عن الحسن أنه كان يقول: ليس للمختلعة ولا المطلقة ثلاثا سكنى ولا نفقة (۲)
- (۳) عن إبراهيم البصري عن الشعبي سئل عن المختلعة لها نفقة؟ فقال: كيف ينفق عليها وهو يأخذ منها (۳)
- (۴) مبارأة، براءة سے باب مفاعله کا مصدر ہے اور برأت کا مطلب ہے ”سقوط“۔ لہذا یہاں جانبین (یعنی زوجین) کے درمیان عقد نکاح (جس سے اب وہ دونوں ”مبارأة“ کے ذریعے بری ہونا چاہتے ہیں) سے متعلقہ تمام حقوق ساقط ہو جائیں گے؛ اسی طرح لفظ ”خلع“ بھی مکمل جدائی و علیحدگی کی خبر دیتا ہے وہ اس طرح کہ ”خلع العمل“ (پورے طور پر جوتے اتارنا) اور ”خلع العمل“ (مکمل طور پر کام سے الگ اور جدا ہونا) اسی سے ماخوذ ہیں لہذا یہاں بھی ”خلع“ سے دونوں کے مابین مکمل طور پر جدائی اور علیحدگی واقع ہو جائے گی کہ اب دونوں میں سے کسی ایک کیلئے دوسرے سے عقد نکاح (جس سے وہ دونوں اب لفظ ”خلع“ کے ذریعے نکل کر بالکل ایک دوسرے سے الگ ہونا چاہتے ہیں) سے متعلقہ کسی حق کا مطالبہ روا نہیں ہوگا تاکہ ”خلع“ (یعنی ایک دوسرے سے بالکل جدا ہو جانے کے مفہوم) کا تحقق ہو سکے۔ (۴)

۱- مصنف ابن أبي شيبة (۱۲۳/۴) رقم (۱۸۴۹۹)

۲- مصنف ابن أبي شيبة (۱۲۲/۴) رقم (۱۸۴۹۸)

۳- مصنف ابن أبي شيبة (۱۲۲/۴) رقم (۱۸۴۹۷)

۴- استفاد مما يليك: المبسوط للسرخسي (۱۹۰:۶)، الهداية (۴۱۶:۲)، البدائع (۲۳۸:۳)، التبيين (۲۷۲:۲)،

الاختيار (۱۷۵/۳)، الموسوعة الفقهية الكويتية (۲۳۶:۱۹)

(۵) خلع سے مقصود یہ ہے کہ نکاح کی بدولت حقوق نکاح میں پیدا ہو جانے والے بھگڑے کو ختم کیا جاسکے کیونکہ اگر وہ دونوں حقوق کی ادائیگی پر متفق ہوتے تو خلع کی نوبت ہی نہ آتی تو معلوم ہوا کہ ان کا مقصد یہ ہے کہ خلع کے ذریعے ان کے ایک دوسرے پر حقوق مذکورہ ساقط کر دیے جائیں لہذا جب خلع ہو جائے گا تو ان کے یہ حقوق نکاح بھی ساقط ہو جائیں گے کہ خلع سے ان کا مقصود یہی تھا۔^(۱)

قول مفتی یہ کی تخریج:

۱۔ قال ابن قطلوبغا:

والخلع والمباراة يسقطان كل حق لكل واحد من الزوجين على الآخر مما يتعلق بالنكاح (عند أبي حنيفة) وقال أبو يوسف في المباراة مثل ذلك، وفي الخلع لا يسقط به إلا ما سميا، وقال محمد: لا يسقط فيهما إلا ما سميا، والصحيح قول أبي حنيفة.^(۲)

۲۔ قال الشامي:

وفي متن الملتقى والمباراة كالخلع يسقط كل منهما كل حق لكل واحد من الزوجين على الآخر مما يتعلق بالنكاح فلا تطالب بمهر، ولا نفقة ماضية مفروضة، ولا يطالب هو بنفقة عجلها، ولم تمض مدتها، ولا بمهر سلمه، وخلع قبل الدخول ۱۱.

أقول: وبه علم أن المذكور في الفتاوى رواية رابعة، والصحيح ما نقلناه عن هذه الشروح والمتون من براءة كل منهما مطلقا بلا رجوع لأحد على الآخر بشيء من المهر خلافا لما استظهره المؤلف.^(۳)

۳۔ قال قاضي خان:

وإن كان الخلع بلفظ المباراة فالجواب عند أبي حنيفة ما ذكرنا في الخلع عنده وعند محمد الجواب فيه أيضا ما ذكرنا في الخلع عنده وعند أبي يوسف الجواب في المباراة ما ذكرنا في الخلع عند أبي حنيفة - رحمه الله -^(۴) (فقول أبي حنيفة فيه راجح لكونه مقدما في الذكر وهو مما لا يخفى على المفتي).

۴۔ قال الحلبي:

والمباراة كالخلع ويسقط كل منهما كل حق لكل واحد من الزوجين على الآخر مما يتعلق بالنكاح فلا تطالب هي بمهر ولا نفقة ماضية مفروضة ولا هو بنفق عجلها ولم تمض مدتها ولا بمهر

۱۔ الموسوعة الفقهية المقارنة - التجريد - للقدوري (۹/۴۷۷۲)

۲۔ الترجيح والتصحيح (۳۸۷، ۳۸۸)

۳۔ منحة الخالق على هامش البحر الرائق (۴/۱۴۷)

۴۔ الفتاوى الخانية (۱/۵۲۹)

سلمه وخلع قبل الدخول وعند محمد لا يسقط إلا ما سماه فيهما وأبو يوسف مع الإمام في المباراة ومع محمد في الخلع^(١) (ومن المعلوم ان القول المقدم فيه راجح كما عرفت سابقا غير مرة)

● في الفتاوى الهندية:

ويسقط الخلع والمباراة كل حق لكل واحد على الآخر مما يتعلق بالنكاح^(٢) (ولم يذكر فيه أي اختلاف - وان كانت المسألة مختلف فيها - فهذا لكونه مختارا في الباب).

● اختار أصحاب المتون قول الإمام^(٣) وهذا من ترجيح له أيضا.

● كذا في الكتب الأخر (حيث أخرج مصنفاها دليل الإمام فيها وبعضهم ضمنوه جواب دليلهما، وهذا من أمارات ترجيح قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى كما عرف في موضعه)^(٤)

١- ملتقى الأبحر (١٠٩/٢، ١١٠، ١١١)

٢- الفتاوى الهندية (٤٨٨/١)

٣- المختار للفتوى (١٧٥/٣)، كنز الدقائق (١٣٧، ١٣٨)، الوقاية (١٢٩/٢)، النقاية (٦٥٠/١)، غرر الأحكام

(٣٩٢/١)، تنوير الأبصار (١٠٤-١٠٦)، بداية المبتدى (٨٠/١)

٤- الاختيار لتعليل المختار (١٧٥/٣)، تبين الحقائق (٢٧٢/٢)، المبسوط للسرخسي (١٧٤/٦)، الهداية (٤١٦/٢)،

بدائع الصنائع (٢٣٨/٣)

كتاب الظهار

[۱۷۷] اختلافی مسئلہ

وإن اعتق نصف عبد مشترك عن الكفارة وضمن
قيمة باقيه فاعتقه لم يجز عند أبي حنيفة رحمه الله
تعالى وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى:
يجزيه إن كان المعتق موسرا وإن كان معسرا لم يجز.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستعمل:

عن عبد الله بن عمر رضي الله عنهما: أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال: من اعتق شركا
له في عبد فلكان له مال يبلغ ثمن العبد قوم العبد قيمة عدل فاعطى شركاءه حصصهم وعق عليه وإلا
فقد عتق منه ما عتق. (۱)

حدیث بالا کے خط کشیدہ جملہ سے معلوم ہوا کہ عتق، تجزی ہے۔ چنانچہ مظاہر نے یہاں شروع میں آدھا غلام
(نصف رقبہ) کو آزاد کیا ہے (اور ظاہر ہے کہ نصف رقبہ کو رقبہ نہیں کہتے) اور ادھر دوسرے نصف میں نقصان تحقق ہو گیا ہے
کیونکہ اب اس نصف میں رقیّت کو باقی رکھنا دشوار ہو گیا ہے پھر ضمان کے ذریعے یہی ملک ناقص منتقل ہو کر اس مظاہر کے پاس
آئی ہے تو گویا مظاہر نے پورے اور کامل غلام کی بجائے تھوڑے سے نقص کے ساتھ غلام (رقبہ) کو آزاد کیا ہے جبکہ کفارہ کیلئے
کامل رقبہ کا اعتاق ضروری ہے لہذا یہ عتق، کفارہ کیلئے کافی نہیں ہوگا۔ (۲)

۱۔ رواہ البخاری (۸۹۲/۲) والمسلم (۳۷۹/۱۴)، وابن حبان (۱۵۵/۱۰) فی صحاحہم، والطحاوی فی شرح
معانی الآثار (۱۰۶/۳) والمالک فی الموطأ (۱۱۲۱/۵)

۲۔ المبسوط للسرخسی (۱۳، ۱۲/۷)، الہدایۃ (۴۲۰/۲)، تبیین الحقائق (۹/۳)، شرح النقایۃ لغفر الدین (۶۵۴/۱)،
رمز الحقائق (۱۷۱/۱)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۳۸۴/۱)

قول مفتي به کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإن أعتق نصف عبد مشرك وضمن قيمة باقية وأعتقه لم يجز عند أبي حنيفة، وعندهما: جوز) وهذه من فروع تجزئ العتق، وقد قال الإمام الإسييجابي فيه الصحيح قول أبي حنيفة. ^(١)

② قال الحلبي:

ولو حرر نصف عبد مشترك وضمن باقية لا يجوز خلافاً لهما ^(٢) (القول المقدم فيه راجح علي ما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة وهو معروف في الهندية: ③

ولو كان عبد بين اثنين أعتق أحدهما نصيبه عن كفارته لا يجوز عنها عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى سواء كان موسراً أو معسراً ^(٣) (فالاقتصار فيه علي قول الإمام وعدم التعرض لقولهما - في معرض البيان - يدل على ترجيح قوله رحمه الله تعالى علي ما عرف في أصول الإفتاء) وكذا في شرح النكت لأبي النصر العتابي. ^(٤)

④ مشي أصحاب المتون علي قول الإمام ^(٥) وهذا من ترجيح له أيضا.

⑤ كذا في الكتب الأخر (حيث أخرج مصنفوها دليل الإمام فيها، وهذا من أمارات ترجيح قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى كما عرف في موضعه) ^(٦)

١- الترجيح والتصحيح (٣٩١)

٢- ملئقي الأبحر (١٢١/٢)

٣- الفتاوى الهندية (٥١٠/١)

٤- (٦٥/١)

٥- المختار للفتوى (لم يتعرض صاحبه لنفس هذه المسألة، نعم! أتى بنظيرها في حق الإمام - رحمه الله تعالى - في الممتن وبنفسها في الشرح)، كنز الدقائق (١٤٠)، الوقاية (٢٣٢/٢)، النقاية (٦٥٤/١)، مجمع البحرين (٥٨٥)، غرر الأحكام (٣٩٤/١)، تنوير الأبصار (١٣٩/٥)

٦- تبين الحقائق (٩/٣)، الهداية (٤٢٠/٢)، المحيط البرهاني (٣٥/٤)، تحفة الفقهاء (٣٤٤/٢)

[۱۷۸] اختلافی مسئلہ

وإن أعتق نصف عبده عن كفارته ثم جامع التي ظاهر منها
ثم أعتق باقيه لم يجز عند أبي حنيفة، (وعندهما: يجزيه) ^(۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

قوله تعالى:

﴿وَالَّذِينَ يُظَاهِرُونَ مِنْ نِسَائِهِمْ ثُمَّ يَعُودُونَ لِمَا قَالُوا فَتَحْرِيرُ رَقَبَةٍ مِنْ قَبْلِ أَنْ يَتَمَاسَّا﴾ ^(۲)

سابقہ مسئلہ کے مستدل میں حدیث مذکور کے آخری جملہ ”فقد عتق منه ما عتق“ سے حق کا مجزی ہونا معلوم ہوا اور آیت بالا سے ثابت ہوا کہ کفارہ کا رقبہ ”(رقبہ“ کا اطلاق مکمل رقبہ پر ہوتا ہے) وطی سے قبل آزاد کر دیا جائے جبکہ حدیث شریف کے جملہ مذکورہ کی رو سے غلام شروع میں صرف آدھا آزاد ہوا تھا اور مجزی ہونے کی بدولت باقی آدھا وطی کے بعد آزاد ہوا تھا چنانچہ وطی سے قبل مکمل غلام ”(رقبہ“ آزاد نہیں ہو سکا جو آیت کا مقتضی تھا اس لیے کفارہ بھی ادا نہیں ہوگا۔ ^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإن أعتق نصف عبده عن كفارته ثم جامع التي ظاهر منها ثم أعتق باقيه لا يجوز). قال في الهداية: عند أبي حنيفة، لأن الإعتاق يتجزأ عنده وقد قدمنا تصحيح الإِسْبِيحَابِي لقول الإمام في تجزئ الإعتاق. ^(۴)

۱- تبیین الحقائق (۱۰/۳)

۲- المجادلة (۳)

۳- تبیین الحقائق (۱۰۰۹/۳)، الجوهرۃ النيرة (۲۳۱/۲)، مجمع الأنهر (۱۲۲/۲)، الباب فی شرح الكتاب (۱۹۴/۲)،

الهداية (۴۲۰/۲)، البحر الرائق (۱۷۶/۴)، جامع الرموز (۵۶۳/۱)، رد المحتار (۳۲/۵)، شرح الغرر (۳۹۴/۱)،

شرح الوقایة (۱۳۳/۲)، شرح النقایة لفخر الدین (۶۵۴/۱)، التفسیرات الأحمديّة (۶۸۷)

۴- الترجیح والتصحیح (۳۹۱)

قال الحلبي:

ولو حرر نصف عبد مشترك وضمن باقيه لا يجوز خلافاً لهما وكذا لو حرر نصف عبده ثم جامع المظاهر منها ثم حرر باقيه^(١) (فالقول المقدم فيه راجح - وهو قول الإمام هنا - كما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة وهو معروف)
في الهندية:

- إذا أعتق نصف الرقبة ثم أعتق نصفها الآخر قبل أن يجمعها جاز عن الكفارة وبعد ما جامعها لا يجوز عنها عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى^(٢) (فالاقتصار فيه على قول الإمام وعدم التعرض لقولهما - في معرض البيان - يدل على ترجيح قوله رحمه الله تعالى على ما عرف في أصول الإفتاء)
- وكذا في "شرح النكت" للعتابي^(٣) و"شرح الغرر" لملا خسرو^(٤)؛ حيث اقتصر فيه على قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى
- قد علل الشيخ الافغاني قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى في هذه المسألة وأهمل تعليل سواه^(٥) (فهذا ترجيح لقوله رحمه الله تعالى حسب تصريح الشامي به)
- المتون على قول الإمام رحمه الله تعالى^(٦) وهذا ترجيح له أيضاً.

١- ملتقى الأبحر (٢/١٢١، ١٢٢)

٢- الفتاوى الهندية (١/٥٠٩، ٥١٠)

٣- (١/٦٥)

٤- (١/٣٩٤)

٥- كشف الحقائق (١/٢٢٠)

٦- المختار للفتوى (٣/١٨٠)، كنز الدقائق (١٤٠)، الوقاية (٢/١٣٣)، النقاية (١/٦٥٤)، غرر الأحكام (١/٣٩٤)،

تنوير الأبصار (٥/١٣٩)، بداية المبتدى (١/٨٢)

[۱۷۹] اختلافی مسئلہ

فإن جامع التي ظاهر منها في خلال الشهرين ليلا عامداً أو
نهاراً ناسياً استأنف الصوم عند أبي حنيفة ومحمد
- رحمهما الله تعالى - (وقال أبو يوسف: لا يستأنف^(۱)).

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

قوله تعالى: ﴿فَمَنْ لَمْ يَجِدْ فَصِيَامُ شَهْرَيْنِ مُتَابِعَيْنِ مِنْ قَبْلِ أَنْ يَتَمَاسَا﴾^(۲).
آیت مذکورہ میں حکم یہ بیان ہوا ہے کہ مظاہر اس طرح مسلسل دو ماہ کے روزے رکھے کہ درمیان میں کوئی ”تماس
و مسیس“ متخلل نہ ہوتا کہ ”متابعین“ کا مقتضی تحقق ہو سکے لہذا جب مظاہر نے ان دو ماہ کے دوران ہی جماع کر لیا تو آیت بالا
کے حکم پر عمل نہ ہو سکا چنانچہ کفارہ بھی ادا نہ ہوا۔ الغرض اب نئے سرے سے صفت مذکورہ کے ساتھ مسلسل دو ماہ کے روزے
رکھے۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن نجيم:

قوله (فإن وطئ فيهما ليلاً أو يوماً ناسياً أو أفطر استأنف الصوم) أي وطئ المظاهر منها عند
أبي حنيفة ومحمد وقال أبو يوسف: الشرط عدم فساد الصوم فلو جامعها ليلاً أو نهاراً ناسياً لا يستأنف
والصحيح قولهما لأن المأمور به صيام شهرين متابعين لا مسيس فيهما فإذا جامعها في خلالهما لم يأت
بالمأمور به.^(۴)

۱۔ الهداية (۲/۴۲۱)، تبیین الحقائق (۳/۱۰)، الجوهرة النيرة (۲/۲۳۲)، رمز الحقائق (۱/۱۷۲)، اللباب في شرح

الكتاب (۲/۱۹۴)، شرح الوقاية (۲/۱۳۳)، شرح النقاية (۱/۶۵۵)، الترجيح والتصحيح (۳۹۲)

۲۔ المجادلة (۴)

۳۔ البحر الرائق (۴/۱۷۸)، مجمع الأنهر (۲/۱۲۳)، الاختيار (۳/۱۸۰)

۴۔ البحر الرائق (۴/۱۷۸)

قال ابن قطلوبغا:

(فإن جامع التي ظاهر منها في خلال الشهرين ليلاً عامداً أو نهاراً ناسياً استأنف الصوم عند أبي حنيفة ومحمد -رحمهما الله-) قال في زاد الفقهاء: وقال أبو يوسف والشافعي: لا يستأنف؛ والصحيح: قولنا. ^(١)

قال الحلبي:

فإن وطأها فيهما ليلاً عمدًا أو نهاراً ناسياً استأنف خلافاً لأبي يوسف ^(٢) (فالقول المقدم فيه راجح كما مرّ غير مرة) قال داماد أفندي:

(خلافاً لأبي يوسف) أي قال: الشرط عدم فساد الصوم فلو وطئها ليلاً أو نهاراً ناسياً لا يستأنف والصحيح قولهما لأن المأمور به صيام شهرين متتابعين لا ميسيس فيهما اهـ ^(٣)

اختار أصحاب المتون قول الإمام ^(٤) فهذا من ترجيح له أيضاً.

قد أخرج أصحاب الشروح دليل الطرفين رحمهما الله تعالى فيها عن دليل الثاني رحمه الله تعالى، وهذا من إمارات ترجيح قولهما - كما عرف في موضعه - ^(٥)

١- الترجيح والتصحيح (٣٩٢)

٢- ملتقى الأبحر (٢٢/٢) (١٢٣٠)

٣- مجمع الأنهر (١٢٣/٢)

٤- المختار للفتوى (١٨٠/٣)، كنز الدقائق (١٤١)، الوقاية (١٣٣/٢)، النقاية (٦٥/١)، غرر الأحكام (٣٩٤/١)،

تنوير الأبصار (١٤٢/٥)

٥- الهداية (٢/٤٠٠)، اللباب في شرح الكتاب (١٩٤/٢)، شرح الوقاية (١٢٥/٢)

كتاب اللعان

[۱۸۰] اختلافی مسئلہ

وإذا التعنا فرق القاضي بينهما، وكانت الفرقة تطليقةً بائنةً
عند أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى، وقال
أبو يوسف رحمه الله تعالى: يكون تحريماً مؤبداً.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) حضرت عویر عجلانیؒ اور ان کی بیوی کے درمیان لعان کا قصہ صحیح بخاری^(۱) وغیرہ متعدد کتب احادیث^(۲) میں مذکور ہے۔ اس میں لعان ہو جانے کے بعد حضرت عویر رضی اللہ عنہ کے بارے میں یہ منقول ہے:

قال عویر: كذبت عليها يا رسول الله إن امسكتها، فطلقها ثلاثاً.^(۳)

لہذا لعان کے بعد زوج کی طرف سے طلاق دینا ”سنة المتلاعنين“ ٹھہرا کیونکہ حضرت عویر رضی اللہ عنہ نے
لعان کے بعد رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم کی موجودگی میں اپنی بیوی کو تین طلاقیں دیں اور آنحضور صلی اللہ علیہ وسلم نے اس پر ان

۱۔ (۹۸/۹)، الرقم (۷۳۰۴)

۲۔ صحیح ابن حبان (۱۱۶/۱۰) رقم (۴۲۸۴)، وكذا انظر له: المعجم الكبير للطبرانی (۱۱۶/۶) برقم (۵۶۸۲)،
سنن الدارقطني (۴۱۸/۴) رقم (۳۷۰۹)، السنن الصغرى للبيهقي (۱۴۳/۳) رقم (۲۷۴۷)، السنن الكبرى له
(۶۵۴/۷) الرقم (۱۵۳۱۰)، معرفة السنن والآثار له (۱۳۹/۱۱) الرقم (۱۵۰۶۵)، شرح معاني الآثار (۱۵۵/۴)
الرقم (۵۶۸۹)، سنن الدارمی (۲۰۱/۲) الرقم (۲۲۲۹)

۳۔ أخرجه البخاری فی صحيحه (۲۵۱:۱۳) برقم (۵۲۵۹) وكذا مسلم فی صحيحه (۲۰۵:۴) برقم (۳۸۱۶) و
ابن حبان فی صحيحه (۱۱۶:۱۰) برقم (۴۲۸۴) والبيهقي فی السنن الكبرى (۶۵۴:۷) برقم (۱۵۳۱۰) والدارمی
فی السنن (۲۰۱:۲) برقم (۲۲۲۹)

تین طلاقوں کا نفاذ بھی فرما دیا لہذا ہر ملاعن کیلئے ضروری ہوا کہ وہ طلاق دے چنانچہ جب وہ خود طلاق دینے سے باز رہے تو قاضی تفریق میں اس کے قائم مقام ہو جائے گا اور یہ (تفریق ہی پھر) طلاق ہوگی جیسا کہ ”مسئلہ عنین“ اس کی واضح و روشن نظیر ہے۔^(۱)

(۲) ہر وہ فرقت جو شوہر کی طرف سے واقع ہو وہ طلاق شمار ہوتی ہے کما یبرز لک من الآثار التالية:

۱- عن إبراهيم، قال: كل فرقة كانت من قبل الرجل فهي طلاق^(۲)

۲- عن حماد، قال: كل فرقة كانت من قبل الرجل فهي تطليقة وكل فرقة من قبل المرأة فليست بشيء^(۳)

(۳) یہ فرقت چونکہ قاضی کی تفریق سے واقع ہوئی ہے، اس لئے یہ طلاق کے حکم میں ہوگی جیسا کہ عنین میں ہوتا ہے۔^(۴)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال داماد أفندي:

(وإذا تلاعنا فرق الحاكم بينهما)... (وهو) أي التفريق (طلقة بائنة) على الصحيح فيجب العدة مع النفقة والسكنى هذا عند الطرفين^(۵)

● قال الفقهستاني:

(ثم) أي بعد اللعان (يفرق القاضي بينهما)... (فتبين بطلقة) على الصحيح^(۶)

● قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وكانت الفرقة تطليقة بائنة عند أبي حنيفة ومحمد، وقال أبو يوسف: تحريم مؤبد) قال الإسيجاني: والصحيح قولهما^(۷)

● قال الحلبي:

۱- بدائع الصنائع (۳/۳۹۰)

۲- مصنف ابن أبي شيبة (۴/۱۰۹) الرقم (۱۸۳۴۳)

۳- مصنف عبد الرزاق (۶/۴۸۶) الرقم (۱۱۷۶۹)

۴- الجوهر النيرة (۲/۲۳۸)

۵- مجمع الأنهر في شرح ملتقى الأبحر (۲/۱۳۳)

۶- جامع الرموز (۱/۵۶۹)

۷- الترجيح والتصحيح (۳۹۶)

- وإذا تلاحنا فرق الحاكم بينهما وهو طلبة باينة خلافاً لأبي يوسف^(١) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح كما عرفت سابقاً في مواضع عديدة)
- مشى أصحاب المتن على قول الطرفين^(٢) وهذا ترجيح له أيضاً
- كذا في الكتب الأخر (حيث أخرج مصنفوها دليل الطرفين فيها، وذاك ترجيح لقولهما عندهم لما عرف من دأبهم في الراجح والمختار لديهم فيها)^(٣)

[١٨١] اختلافي مسئلة

وإذا نفى الرجل ولد امرأته عقيب الولادة، أو في الحال التي تقبل التهنة فيها أو تتناع له آلة الولادة صح نفيه (عند أبي حنيفة) ولا عن به، وإن نفاه بعد ذلك لا عن وثبت النسب. وقال أبو يوسف ومحمد: يصح نفيه في مدة النفاس

مفتي به قول:

فتوى اس میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

ولادت کے موقع پر شوہر کا مبارکباد قبول کرنا، آلات ولادت کی خریداری کرنا اور بچے کی پیدائش کے بعد اس کی نفی نسب سے سکوت کرنا: یہ تمام امور اس اقرار پر دال ہیں کہ بچہ اسی کا ہے۔ اور یہ اصول ہے کہ اقرار کے بعد انکار قبول نہیں ہوتا۔ جیسا کہ مندرجہ ذیل آثار سے بھی یہ ظاہر ہے۔ لہذا ان امور کے وقوع کے بعد شوہر کی نفی غیر صحیح اور اس سے قبل صحیح و معتبر ہوگی وهو ما نحن فيه۔^(۴)

(۱) عن عمر بن الخطاب رضي الله عنه: أنه قضى في رجل أنكر ولد امرأته وهو في بطنها ثم

۱۔ ملتقى الأبحر (۲/۱۳۲)

۲۔ المختار للفتوى (۳/۱۸۵)، كنز الدقائق (۱۴۳)، الوقاية (۲/۱۳۹)، النقاية (۱/۶۵۸)، تنوير الأبصار (۵/۱۵۹)

۳۔ الاختيار لتعليل المختار (۳/۱۸۵)، الهداية (۲/۴۲۴)، بدائع الصنائع (۳/۳۹۰)۔۔ وقد قام هنا الكاساني في

تأييد قول الطرفين خير قيام واحسنه

۴۔ مستفاد مما يليك: المبسوط للسرخسي (۷/۵۱)، تبين الحقائق (۳/۲۰)، عمدة الرعاية (۲/۱۴۰)

اعترف به وهو في بطنها حتى إذا ولد أنكره فأمر به عمر بن الخطاب رضي الله عنه فجلد ثمانين جلدة لفريقته عليها ثم ألحق به ولدها. ^(١)

(٢) عن ابن جريج أنه بلغه أن شريحاً قال في الرجل يقر بولده ثم ينكر يلاعن فبلغ ذلك عمر بن الخطاب فكتب إليه أن إذا أقر به طرفة عين فليس له أن ينكر. ^(٢)

قول مفتي بهي تخرج:

١ قال الحصكفي:

ولو نفى الزوج الولد عند التهنة أو ابتاع آلة الولادة صح نفيه ولاعن به وإن نفى بعد ذلك لاعن لوجود القذف ولا ينتفي نسب الولد وعندهما يصح النفي في مدة النفاس، والصحيح قول الإمام ^(٣)

٢ قال القهستاني:

ومن نفى الولد زمان التهنة أو شراء آلة الولادة صح نفيه ومن نفاه بعده لا يصح نفيه ولاعن فيهما وهذا عنده وهو الصحيح. ^(٤)

٣ قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإذا نفى الرجل ولد امرأته عقيب الولادة، أو في الحال التي تقبل التهنة وتبتاع آلة الولادة، صح نفيه ولاعن به، وإن نفاه بعد ذلك لاعن ويثبت النسب. وقال أبو يوسف ومحمد: يجوز نفيه في مدة النفاس) قال أبو المعالي: الصحيح قول أبي حنيفة. ^(٥)

٤ قال الطحاوي:

(قوله: وبعدة لا) أي إن نفاه بعد زمان الابتاع والتهنة لا ينتفي عنده وهو الصحيح. ^(٦)

١- أخرجه البيهقي في السنن الكبرى (٤١١/٧) بالرقم (١٥٧٦٣)، والدارقطني في السنن (٢٠٩/٤): بالرقم

(٣٣٤٢) وقال الحافظ في التلخيص الحبير (٤٩٥/٣): إسناده حسن

٢- مصنف عبد الرزاق (١٠٠/٧) بالرقم (١٢٣٧٥)

٣- الدر المنقبي (١٣٦/٢)

٤- جامع الرموز (٥٧٢/١)

٥- الترجيح والتصحيح (٣٩٧)

٦- حاشية الطحاوي على الدر المختار (٢٠٨/٢)

- ٥ كذا في الكتب الأخر. (١)
- ٦ اختار أصحاب المتن قول الإمام (٢) وهذا ترجيح له أيضا.
- ٧ قد أخرج أصحاب الشروح وغيرهم دليل الإمام فيه وذاك من ترجيح لقول الإمام عندهم حسب ما عرف من صنيعهم في المختار لديهم. (٣)

-
- ١- ملتقى الأبحر (١٣٥/٢)، حيث قدم قول الإمام فيه مجمع الأنهر (١٣٦/٢)، لما رآه فيه قولهما بالاجابة عما استدلا به في تأييد قول الإمام رحمه الله تعالى قد مال الي ترجيح قوله بصنيعه كما لا يخفى، الفتاوى الهندية (٥١٨/١)، حيث اطلق المسألة -على قول الإمام- ولم يذكر أي خلاف فيه، الفتاوى السراجية (٤٦)، وقد اطلقها هو أيضا على حذو الهندية
 - ٢- المختار للفتوى (١٨٦/٣)، كنز اللقائق (١٤٤)، الوقاية (١٤٠/٢)، النقاية (٦٦١/١)، غرر الأحكام (٣٩٩، ٣٩٨/١)، تنوير الأبصار (١٦٤، ١٦٣/٥)
 - ٣- الاختيار لتعليل المختار (١٨٦/٣)، تبين الحقائق (٢٠/٣) الميسوط للسرخسي (٥١/٧)، بدائع الصنائع (٣٩١/٣)، الهداية (٤٢٦/٢)

كتاب العدة

[۱۸۲] اختلاف في مسئلہ

وإذا ورثت المطلقة في المرض فعدتها أبعد الأجلين
عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - (ومحمدٌ معه، وقال
أبي يوسف - رحمه الله - : عدتها ثلاث حيض^(۱))

توضیح المقام:

واضح رہے کہ یہاں مطلقہ سے مراد بانہ یا مغلطہ ہے نہ کہ رجعیہ کیونکہ اس کے اندر کوئی اختلاف نہیں ہے بلکہ
بالا اتفاق یہ عدت وفات گزارے گی۔^(۲)

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

جب میراث کے حق میں نکاح باقی ہے تو عدت کے حق میں بدرجہ اولیٰ باقی ہوگا کیونکہ عدت ان احکام میں سے
ہے جن میں احتیاط کا پہلو پیش نظر ہوتا ہے۔ لہذا یہاں ”ابعد الاجلین“ والی عدت واجب ہوگی۔^(۳) چنانچہ اثر ذیل میں اسی
کی طرف اشارہ ہے:

عن عكرمة أنه قال: لو لم يبق من عدتها إلا يوم واحد، ثم مات، ورثته

- ۱۔ الهدایۃ (۲/۴۲۹)، المبسوط للسرخسی (۶/۴۳)، الترجیح والتصحیح (۴۰:۴)، البحر الرائق (۴/۲۳۱)، الجوہرۃ النیرۃ (۲/۲۴۶)، الاختیار لتعلیل المختار (۳/۱۸۹)، النہر الفائق (۲/۴۷۹)، الدر المنقہ (۲/۱۴۷)، مجمع الأنہر (۲/۱۴۶)، الدر المختار (۵/۱۹۵)، رمز الحقائق (۱/۱۷۸)، الفقہ الإسلامی وأدلته (۷۱۹۰، ۷۱۹۱)
- ۲۔ الهدایۃ (۲/۴۲۹)، الجوہرۃ النیرۃ (۲/۲۴۶)، جامع الرموز (۱/۵۸۱)، مجمع الأنہر (۲/۱۴۵)، شرح الطائی علی الكنز (۱/۱۷۸)
- ۳۔ مجمع الأنہر (۲/۱۴۶)

واستأنفت عدة المتوفى عنها. ^(١)

قول مفتي بهي تخرج:

قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإذا ورثت المطلقة في المرض فعدتها أبعـد الأجلين) إما أربعة أشهر وعشرة أيام أو ثلاث حيض.

قال جمال الإسلام في شرحه: وهذا قول أبي حنيفة ومحمد (رحمهما الله تعالى)، وقال

أبو يوسف: عدتها ثلاث حيض، والصحيح قولهما. ^(٢)

قال قاضي خان:

والحرة المطلقة إذا مات زوجها في العدة إن كان الطلاق رجعيًا تنقلب عدتها عدة الوفاة وإن

كانت مبيتة فإن كانت لا ترث زوجها لا تنقلب عدتها عدة الوفاة وإن كانت ترث تجمع بين الحيض والأشهر. ^(٣)

قال الحلبي:

ومن طلقت في مرض موت رجعيًا كالزوجة وإن باينًا بأبعد الأجلين وعند أبي يوسف

كالرجعي ^(٤) (القول المقدم فيه راجع علي ما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف نفسه في المقدمة وهو معروف).

في الهندية:

إذا طلق امرأته ثم مات فإن كان الطلاق رجعيًا انتقلت عدتها إلى الوفاة سواء طلقها في حالة

المرض أو الصحة وانهدمت عدة الطلاق وإن كان بائنًا أو ثلاثًا فإن لم ترث بأن طلقها في حالة الصحة لا

تنتقل عدتها وإن ورثت بأن طلقها في حالة المرض ثم مات قبل أن تنقضي العدة فورثت اعتدت بأربعة

١- مصنف ابن أبي شيبة (٢٢٧/٥) الرقم (١٩٤١٨)

قلت: أبو داود هو سليمان بن داود بن الجارود - صاحب مسند أبي داود الطيالسي، لا سني أبي داود - هو من رجال مسلم، وحبیب هو ابن یزید الأنماطي المعروف بحبيب بن أبي حبيب الحرمي - لا تنحط مرتبته عن حيز مقبول -، و عمرو هو ابن هرم الأزدي ثقة، وعكرمة هو أبو عبد الله مولى ابن عباس ثقة.

٢- الترجيح والتصحيح (٤٠٠)

٣- الفتاوى الخانية (٥٥١/١)

٤- ملتقى الأبحر (٢: ٤٥٠، ٤٥١)

أشهر وعشرة أيام فيها ثلاث حيض حتى أنها لو لم توف المدة الأربعة الأشهر والعشر ثلاث حيض تكمل بعد ذلك وهذا قول أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى^(١) (فالاقتصار فيه على قولهما وعدم التعرض لقوله - في معرض البيان - يدل على ترجيح قولهما رحمهما الله تعالى علي ما عرف في أصول الإفتاء)

⑤ لما كان قولهما استحسانا وقوله قياسا (كما صرح به الزيلعي في "التبيين" ٢٩: ٣، وابن نجيم في "النهر" ٣٤٩: ٢، والعيني في "الرمز" ١٤٨: ١) فالترجيح لقولهما إذ الاستحسان مقدم على القياس - إلا في مسائل معدودة وهي ليست منها - كما لا يخفى على المفتي.

⑥ قول الطرفين قول المتن^(٢) فهذا من ترجيح له أيضا.

⑦ قد أصر أصحاب الشروح دليل الطرفين فيه وبعضهم ضمنوه جواب دليله (وذاك ترجيح لقولهما عندهم وقد مر بيانه غير مرة).^(٣)

١ - الفتاوى الهندية (١/ ٥٣٠)

٢ - المختار للفتوى (٣/ ١٨٩)، كثر الدقائق (١٤٦)، الوقاية (٢/ ١٤٨)، النقاية (١/ ٦٧٥)، غرر الأحكام (١/ ٤٠٢)، تنوير الأبصار (٥/ ١٩٥)، بداية المبتدى (١/ ٨٥)

٣ - الاختيار لتعليل المختار (٣/ ١٨٩)، الهداية (٢/ ٤٢٩)، تبين الحقائق (٣/ ٢٩)، شرح النقاية (١/ ٦٧٥)، البحر الرائق (٤/ ٢٣١)، النهر الفائق (٢/ ٤٧٩)، رمز الحقائق (١/ ١٧٨)

[۱۸۳] اختلاف في مسئلة

وإذ طلق الرجل امرأته طلاقاً بائناً ثم تزوجها في عدتها وطلقها قبل أن يدخل بها فعليه مهر كامل وعليها عدة مستقبلة (عند أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى^(۱))، وقال محمد رحمه الله تعالى: لها نصف المهر وعليها إتمام العدة الأولى.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں شیخین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن الشعبي؛ في الرجل يطلق امرأته تطلقية بائنة، ثم يتزوجها في عدتها، ثم يطلقها قبل أن يدخل بها، قال: لها الصداق، وعليها عدة مستقبلة. (۲)

(۲) عن إبراهيم: لها الصداق كاملاً، وعليها العدة كاملة. (۳)

(۳) یہ عورت وطی اول کی بدولت اپنے زوج کے قبضہ میں مقید ہے جبکہ اس وطی کا اثر بھی ابھی تک باقی ہے (یعنی عدت)، چنانچہ عدت ہی کی حالت میں جب شوہر نے اس مذکورہ عورت سے دوبارہ نکاح کیا تو چونکہ وہ اس کی عدت میں تھی یعنی اثر نکاح کے بقاء کی بناء پر گویا نکاح من وجہ باقی تھا تو یہی نکاح اول، نکاح ثانی کے قبضہ کے قائم مقام ہو گیا اور بعض قواعد فقہیہ کی رو سے چونکہ نکاح اول میں صحبت ہو جانے سے نکاح ثانی میں صحبت شمار کر لی جاتی ہے اس لیے اس نکاح ثانی میں

۱۔ بداية المبتدی (۸۵/۱)، شرح الوقایة (۱۵۱/۲)، مجمع الأنهر (۱۵۰/۲)، شرح النقایة (۶۷۲/۱)، جامع الرموز (۵۸۵/۱)، البحر الرائق (۲۴۹/۴)، رمز الحقائق (۱۸۰/۱)، تبیین الحقائق (۳۳/۳)، الباب فی شرح الكتاب (۲۰۶/۲)، الفقه الإسلامی وأدلته (۷۱۹۳)

۲۔ مصنف ابن أبی شیبہ (۱۲۶/۵) رقم (۱۸۸۵۱)

قلت: رجاله رجال الجماعة عدا اشعث فإنه لم يرو له البخاري وأبو داود منها، أشماعة هو ابن زكريا بن مرة الخلفاني وأشعث هو ابن سوار الكندي والشعبي هو عامر بن شراحيل المعروف

۳۔ مصنف ابن أبی شیبہ (۱۲۶/۵) رقم (۱۸۸۵۳)

اگر چہ طلاق محبت سے پہلے دے دی گئی ہے مگر توضیح ماسبق کے اعتبار سے وہ بعد از وطی واقع ہوئی ہے اور جو طلاق وطی کے بعد ہوتا ہے کہ اس میں زوج پر مہر تام اور زوجہ پر مستقل عدت واجب ہوتی ہے لہذا یہاں بھی ایسے ہی ہوگا۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله (وإذا طلق الرجل امرأته طلاقاً بائناً ثم تزوجها في عدتها وطلقها قبل أن يدخل بها فعليه مهر كامل وعليها عدة مستقبلة عند أبي حنيفة وأبي يوسف. وقال محمد: لها نصف المهر وعليها إتمام العدة الأولى) قال الإسيبجاني: الصحيح قولهما.^(۲)

② قال الحلبي:

وإن نكح معتدته من باين ثم طلقها قبل الدخول لزم مهر كامل وعدة مستأنفة وعند محمد نصف مهر وإتمام العدة الأولى^(۳) (القول المقدم فيه راجح حسب تصريح العلامة الشامي به كما لا يخفى، وقد مر بيانه غير مرة)

③ قد علل سراج الدين ابن نجيم في هذه المسألة قول الشيخين - رحمهما الله تعالى - وأهمل تعليل سواه.^(۴) فهذا ترجيح لقولهما على ما عرف في أصول الإفتاء وقد سبق بيانه.

④ مشى أصحاب المتون على قول الشيخين^(۵) وهذا من ترجيح له ايضاً.

⑤ قد أصر الشارحون دليل الشيخين فيه عن دليل محمد - في مصنفاتهم - وهذا ترجيح لقولهما عندهم لما عرف من دأبهم في الراجح فيها.^(۶)

١ - مستفاد مما يليك (بتسهيل وإضافة يسيرة):

الهداية (٤٣١/٢)، تبين الحقائق (٣٤، ٣٣/٣)، البحر الرائق (٢٤٩/٤)، الباب في شرح الكتاب (٢٠٦/٢)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٢٢٥/٢)، مجمع الأنهر (١٥٠/٢)، النهر الفائق (٤٨٥/٢)، رمز الحقائق (١٨٠/١)

٢ - الترجيح والتصحيح (٤٠٤)

٣ - ملتقى الأبحر (١٥١/٢)

٤ - النهر الفائق (٤٨٥/٢)

٥ - كنز الدقائق (١٤٧)، الوقاية (١٥١/٢)، النقاية (٦٧٢/١)، غرر الأحكام (٤٠٣/١)، تنوير الأبصار (٢١٢/٥)

٦ - الهداية (٤٣١/٢)، البحر الرائق (٢٤٩/٤)، تبين الحقائق (٣٣/٣)، رمز الحقائق (١٨٠/١)

[۱۸۳] اختلافی مسئلہ

وإذا ولدت المعتدة ولدا لم يثبت نسبه عند أبي حنيفة
- رحمه الله تعالى - إلا أن يشهد بولادتها رجلان أو رجل
وامرأتان إلا أن يكون هناك حبل ظاهر أو اعتراف من قبل
الزوج فيثبت النسب من غير شهادة وقال أبو يوسف ومحمد
- رحمهما الله تعالى - يثبت في الجميع بشهادة امرأة واحدة

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

مذکورہ عورت کی عدت اس کے وضع حبل کا اقرار کرنے سے پوری ہوگئی ہے لہذا اب ابتداء قضاء کے ذریعے سے اس کے نسب کو ثابت کرنے کی ضرورت ہے، ظاہر ہے کہ وہ حجت کاملہ کے بغیر تو ثابت نہیں ہوگا (اور حجت کاملہ یہی ہے کہ دو مرد ہوں یا ایک مرد اور دو عورتیں ہوں)۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال قاضي خان:

وإن جحدت الورثة الولادة لا تثبت الولادة ولا النسب إلا بشهادة رجلين أو رجل وامرأتين في قول أبي حنيفة وقال صاحبه: يثبت بشهادة القابلة^(۲) (القول المقدم فيه راجح) - وهو قول الإمام ههنا - كما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة

● قال الحلبي:

ولا تثبت ولادة المعتدة إلا بشهادة رجلين أو رجل وامرأتين وعندهما تكفي شهادة امرأة واحدة وإن كان حبل ظاهر أو اعترف الزوج به تثبت بمجرد قولها فلا احتياج إلى الشهادة وعندهما لا بد من

۱۔ البناء مع الهداية (۳۲۳/۷)، الاختيار لتعليل المختار (۱۹۶/۳)، البحر الرائق (۲۷۱/۴)، تبیین الحقائق (۳/۳۳)،

رمز الحقائق (۱۸۳/۱)، النهر الفائق (۴۹۵/۲)، الفقه الإسلامي وأدلته (۷۲۵۳)

۲۔ الفتاوى الحانية (۱/۵۵۷)

شهادة امرأة^(١) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح كما عرفت سابقا في مواضع عديدة)

❸ في الهندية:

وإن كانت معتدة من طلاق بائن أو من وفاة فجاءت بولد إلى سنتين فأنكر الزوج الولادة أو الورثة بعد وفاته وادعت هي فإن لم يكن الزوج أقر بالجل ولا كان الجل ظاهرا لا يثبت النسب إلا بشهادة رجلين أو رجل وامرأتين في قول أبي حنيفة رحمة الله عليه وإن كان الزوج قد أقر بالجل أو كان الجل ظاهرا فالقول قولها في الولادة وإن لم تشهد لها قابلة في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى^(٢) (فالاقتصار فيه على قول الإمام وعدم التعرض لقولهما - في معرض البيان - يدل على ترجيح قوله رحمه الله تعالى على ما عرف في أصول الإفتاء)

❹ قال الاوشي:

المطلقة طلاقا بائنا أو رجعيًا إذا جاءت بالولد لا يثبت النسب إلا بشهادة رجلين أو رجل وامرأتين^(٣) (ولم يذكر فيه أي اختلاف - وإن كانت المسألة مختلف فيها - فهذا لكونه مختارا في الباب)
❺ كذا في الكتب الأخر (حيث اخر مصنفوها دليل الإمام فيها، وهذا من أمارات ترجيح قول أبي حنيفة كما عرف في موضعه)^(٤)
❻ اعتمد قول الإمام الموصلي والنسفي والمجوبي وملا خسرو والتمرتاشي^(٥)، هذا لكونه راجحا عندهم.

١ - ملتقى الأبحر (١٦٢/٢) (١٦٢٠)

٢ - الفتاوى الهندية (١/٥٣٨)

٣ - الفتاوى السراجية (٤٨)

٤ - الاختيار لتعليل المختار (٣/١٩٦)، الهداية (٢/٤٣٦)، انبحر الرائق (٤/٢٧١)، تبين الحقائق (٣/٤٣)، بدائع الصنائع (٣/٣٤٣)

٥ - انظر على ترتيب الملف والنشر: المختار للفتوى (٣/١٩٦)، كنز الدقائق (١٥٠، ١٤٩)، الوفاة (٢/١٦٠)، غرر الأحكام (١/٤٠٧)، تنوير الأبصار (٥/٢٤٢)

كتاب النفقات

[۱۸۵] اختلاف في مسئلة

وإن أسلفها (الزوج) نفقة سنة ثم مات لم يسترجع منها
بشيء (عند أبي حنيفة وأبي يوسف - رحمهما الله تعالى) - (۱)
وقال محمد: يحتسب لها نفقة ما مضى وما بقي للزوج.

مفتي بقول:

فتوى اس میں شیخین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

- (۱) عن إبراهيم أن عمر بن الخطاب قال: "من وهب هبة لغير ذي رحم يقبضها فهو أحق بها أن يرجع فيها ما لم يثب عليها أو يستهلك أو يموت أحدهما." (۲)
(۲) حدثنا صالح قال ثنا حجاج بن إبراهيم قال ثنا يحيى عن الحجاج عن الحكم عن إبراهيم عن عمر: مثله - يعني: مثل حديثه الذي ذكرنا في الفصل الذي قبل هذا الفصل - وزاد "ويستهلكها أو يموت أحدهما"

قال الطحاوي: فجعل عمر رضي الله عنه استهلاك الهبة يمنع وأهبها من الرجوع فيها وجعل

۱- شرح الوقاية (۱۷۵/۲)، بداية المبتدى (۸۹/۱)، شرح ابن ملك على هامش مجمع البحرين (۶۰۲)، رد المحتار (۳۱۹/۵)، خلاصة الفتاوى (۵۷/۲)، الفتحة الإسلامية وأدلتها (۷۳۶۴)، فتاوى النوازل (۲۲۶)، بدائع الصنائع (۴۳۸/۳)، جامع الرموز (۶۵۲/۱)، مجمع الأنهر في شرح ملتقى الأبحر (۱۸۴/۲)، الفتاوى الهندية (۵۵۱/۱)، الجوهرة النيرة (۲۶۸/۲)، اللباب في شرح الكتاب (۲۱۴/۲)

۲- مصنف عبد الرزاق (۱۰۷/۹) الرقم (۱۶۵۲۸)

قلت: رجاله ثقات (الحجاج هو ابن أرطاة - وهو موثق كما تقدم غير مرة -، والحكم هو ابن عتيبة الكندي - من رجال الجماعة -، وإبراهيم هو النخعي المعروف).

موت أحدهما يقطع ما للواهب فيها من الرجوع أيضا. ^(١)

(٣) عن عبد الله بن عمرو بن أمية عن أبيه قال سمعت رسول الله صلى الله عليه وسلم يقول: ما أعطي الرجل امرأته فهو صدقة ^(٢)

ف: الرجوع في الصدقة كالرجوع في الهبة كما سيأتي من قول الإمام الجصاص.

(٣) عن عبد الله بن عمرو بن أمية الضمري، عن أبيه، عن جده، قال: سمعت رسول الله صلى الله عليه وسلم يقول: "من أعطى امرأته عطية، فهو له صدقة"، فقال عمر: لتأنيني بمن يشهد على هذه، فقال: عائشة سمعت هذا، فأرسلوا إلى عائشة، فقالت: صدق، سمعت رسول الله صلى الله عليه وسلم يقول ذلك. ^(٣)

فقال الجصاص -في شرحه على مختصر الطحاوي (٣/٣٣)- بعد إيراده: فلما لم يصح الرجوع في الصدقة، لم يصح في الهبة الرجوع، إذ كانت بمثابة الصدقة.

(٥) عن طاوس ابن عمرو وابن عباس رفعاه إلى النبي صلى الله عليه وآله وسلم قال "لا يحل للرجل أن يعطي العطية فيرجع فيها إلا الوالد فيما يعطي ولده" ^(٣)

مذكوره بالا احاديث وآثار سے دو امور معلوم ہوئے:

۱۔ واہب اور موهوب لہ میں سے کسی ایک کی موت کے بعد دوسرا شخص شی موهوب میں رجوع نہیں کر سکتا

۲۔ زوجہ کو کوئی چیز ہبہ کر دینے کے بعد زوج کیلئے اس میں رجوع کرنا درست نہیں

الغرض مسئلہ ہذا میں شوہر نے بیوی کو جو دیا ہے وہ صلہ اور ہبہ ہے اور عورت کا اس پر قبضہ تحقق ہو کر یہ تام ہو گیا ہے

لہذا احادیث و آثار سے ثابت شدہ امور بالا کے تناظر میں شوہر اب اس میں رجوع نہیں کر سکتا۔

نیز اگر بیوی نفقہ بغیر استہلاک کے ہلاک ہو جائے تو بالا جماع شوہر کچھ بھی واپس نہیں لے سکتا۔ ^(۵)

۱۔ شرح معانی الآثار -الطحاوي- (۸۳/۴) الرقم (۵۳۸۸)

۲۔ مسند أحمد بن حنبل (۱۷۹/۴) الرقم (۱۷۶۵۴)؛ هذا الحديث صحيح لغيره وإن كان نفس هذا الإسناد ضعيف

لضعف محمد بن أبي حميد، على ما قال شعيب الأرناؤوط في تعليقه عليه

۳۔ معرفة الصحابة لأبي نعيم الأصبهاني (۱۵۰/۳) الرقم (۹۰۸)

۴۔ رواه الخمسة وصححه الترمذي - (نيل الأوطار: ۸۱/۶) وكذا أخرجه أحمد في مسنده برقم (۲۱۱۹) فقال عنه

محققه أحمد شاكر: إسناده صحيح، وشعيب الأرناؤوط: إسناده حسن رجاله ثقات رجال الشيخين غير عمرو بن

شعيب فقد روى له أصحاب السنن وهو صدوق.

۵۔ انظر له (مع تسهيل وإضافة يسيرة):

الاجتياز لتعليل المختار (۷/۴) شرح مختصر الطحاوي للجصاص (۳۳/۴)، شرح الوقاية (۱۷۵/۲)، =

قول مفتي بهي تخرج:

١ قال التمر تاشي والحصكفي:

(ولا ترد) النفقة والكسوة (المعجلة) بموت أو طلاق عجلها الزوج أو أبوه ولو قائمة به يفتى.

قال الشامي:

(قوله عجلها الزوج أو أبوه) لما في الولو الحية وغيرها أبو الزوج إذا دفع نفقة امرأة ابنه مائة ثم طلقها الزوج ليس للأب أن يسترد ما دفع؛ لأنه لو أعطاهما الزوج والمسألة بحالها لم يكن له ذلك عند أبي يوسف وعليه الفتوى. (١)

٢ في الهندية:

ولا ترد النفقة المعجلة ولو قائمة لموت أحدهما أو تطليقه إياها عند أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى وعليه الفتوى. (٢)

٣ قال ابن الهمام:

(قوله وما بقي للزوج) فترده، وكذا ترد قيمة المستهلك ولا ترد قيمة الهالك بالاتفاق والفتوى على قولهما. (٣)

٤ قال الحلبي:

ولو عجل لها النفقة أو الكسوة لمدة ثم مات أحدهما قبل تمامها فلا رجوع عليها خلافا لمحمد.

قال داماد أفندي:

قوله: (فلا رجوع عليها) أي لا يسترد شيء منها عند الشيخين وجعله الولو الحية وأصحاب الفتاوى قول أبي يوسف وقالوا الفتوى عليه. (٤)

== الدر المختار وحاشية ابن عابدين (رد المختار) (٣١٩/٥)، الهداية (٤٤٤/٢)، بدائع الصنائع (٤٣٨/٣)، تبيين الحقائق (٥٧/٣)، البحر الرائق (٣٢٣/٤)، رمز الحقائق (١٨٨/١)، الجوهرة النيرة (٢٦٨/٢)، الباب في شرح الكتاب (٢١٤/٢)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٤١٥/١)

١- الدر المختار مع رد المختار (٣١٩/٥)

٢- الفتاوى الهندية (٥٥١/١)

٣- فتح القدير (٣٥٥/٤)

٤- مجمع الأنهر في شرح ملتقى الأبحر (١٨٤/٢)

قال ابن نجيم:

(قوله ولا ترد المعجلة) أي لا ترد النفقة المعجلة بموت أحدهما ونحوه بأن عجل لها نفقة شهر بعد فرض القاضي أو التراضي، ثم مات أحدهما أطلقه فشمّل ما إذا كانت قائمة أو هالكة فإن كانت هالكة فلا ترد شيئاً اتفاقاً وإن كانت قائمة أو مستهلكة فكذلك عندهما، وقال محمد: يحتسب لها نفقة ما مضى وما بقي فهو للزوج - إلى أن قال - والفتوى على قولهما. ^(١)
 كذا في الكتب الأخر. ^(٢)

اختار أصحاب المتون قول الشيخين - رحمهما الله تعالى - ^(٣) وهذا ترجيح له أيضاً.

قد أخرج أصحاب الشرح وغيرهم دليل الشيخين فيه وذاك ترجيح لقولهما عندهم كما عرفت سابقاً. ^(٤)

[١٨٢] مسئلة

وتجب نفقة الابنة البالغة والابن الزمن على أبويه
 أثلاثاً: على الأب الشلشان، وعلى الأم الثلث.

مفتى به قول:

مفتى به قول کے موافق ان دونوں کا مکمل نفقہ باپ کے ذمہ ہوگا، ماں پر کچھ واجب نہیں ہوگا۔

توضیح المقام:

واضح رہے کہ یہاں ”بنت بالغہ“ سے مراد وہ ہے جو غیر مترجمہ اور معسرہ (تنگ دست) ہو یعنی اس کے پاس اپنا ذاتی

۱۔ البحر الرائق (۴/۳۲۳، ۳۲۲)

۲۔ خلاصة الفتاوى (۵۷/۲)، الفتاوى التاتارخانية (۴/۱۵۰)، الدر المنقى (۲/۱۸۳، ۱۸۴)، الترجيع والتصحيح (۴۱۳)، حاشية الشلبي على تبين الحقائق (۳/۵۶)، النهر الفائق (۲/۵۱۴)، شرح الطائي على الكنز (۱/۱۸۸)

۳۔ المختار للفتوى (۷/۴)، كنز الدقائق (۱۵۳)، الوقاية (۲/۱۷۵)، النقاية (۱/۶۸۸)، غرر الأحكام (۱/۴۱۵)، تنوير الأبصار (۵/۳۱۹)، بداية المبتدى (۱/۸۹)

۴۔ الاختيار لتعليق المختار (۷/۴)، الهداية (۲/۴۴۴)، بدائع الصنائع (۳/۴۳۸)، تبين الحقائق (۳/۵۷)، رمز الحقائق (۱/۱۸۸)، البحر الرائق (۴/۳۲۳)

کوئی مال نہ ہو، اسی طرح ”ابن زمن“ سے مراد بھی معسر ہے، ورنہ ان کے اپنے مال میں سے ان پر خرچ کیا جائے گا۔ ان کا نفقہ باپ کے ذمہ نہیں ہوگا۔^(۱)

متدلہ:

(۱) قوله تعالى: [وعلی المولود له رزقهن وکسوتهن]^(۲)

آیت بالا اس پر دال ہے کہ ”کل نفقہ“ باپ کے ذمہ ہے۔^(۳)

(۲) قوله تعالى: [فبان أَرْضَعْن لَكُمْ فَاتُوهُنَّ أَجُورَهُنَّ] - إلی قوله - [وإن تعاسرتم فسترضع له أخرى]^(۴)

مندرجہ بالا نص قرآنی کی بناء پر رضاعت کا خرچہ باپ کے ذمہ ہے۔ یعنی ”ولد“ جب تک رضاعت کا محتاج ہے باپ اس کی مؤنت رضاعت کا بندوبست کرے گا۔

اس سے معلوم ہوا کہ جب تک ”ولد“ کی حاجت برقرار رہے گی کفایت باپ کے ذمہ رہے گی لہذا یہاں بھی خرچہ باپ کے ذمہ ہی ہوگا۔^(۵)

(۳) قول النبی صلی اللہ علیہ وسلم لہند:

”خذی ما یکفیک - ای من مال أبی سفیان - وولدک بالمعروف“^(۶)

حدیث بالا میں مذکورہ اصول کے تحت باپ پر (اس کے اپنے مال میں سے) بنت بالغہ - غیر متزوجہ - کا نفقہ بھی واجب ہوگا کیونکہ قبل از زواج وہ ”صغیرہ“ کے بمنزلہ ہے کہ جس طرح بچپن میں وہ اپنی ضرورت کے بقدر باپ کے مال میں سے نفقہ کی محتاج تھی اسی طرح بلوغ کے بعد بھی محتاج ہے بلکہ اب پہلے سے زیادہ ہے (کہ اب پردہ کی وجہ سے باہر نکلتا بھی ممتنع

۱۔ مستفاد مما یلیک:

الفتاویٰ الشاتارخانیہ (۱۷۲/۴)، خلاصۃ الفتاویٰ (۶۶/۲)، جامع الرموز (۶۱۵/۱)، شرح الوقایۃ

(۱۸۳/۲)، شرح النقایۃ (۶۹۴/۱)

۲۔ البقرہ (۲۳۳)

۳۔ الہدایۃ شرح البدایۃ (۴۴۹/۲)، دررالحکام شرح غرر الأحکام (۴۱۹/۱)

۴۔ الطلاق: ۶۰

۵۔ المبسوط للسرخسی (۱۸۵/۵)

۶۔ صحیح البخاری (۲۰۵۲/۵) رقم (۵۰۴۹)، وکذا انظر له: صحیح مسلم (۱۳۳۸/۳) رقم (۱۷۱۴)، صحیح ابن

حبیب (۶۸/۱۰) رقم (۴۲۵۵)، سنن أبی داود (۳۱۳/۳) رقم (۳۵۳۴)، سنن ابن ماجہ (۷۶۹/۲) رقم (۲۲۹۳)،

سنن النسائی (۲۴۶/۸) رقم (۵۴۲۰)، مسند أحمد بن حنبل (۳۹/۶) رقم (۲۴۱۶۳)

١- (١)

تخریج:

قال التمرتاشي والحصكفي:

(وكذا) تجب (لولده الكبير العاجز عن الكسب) كأثني مطلقا وزمن ... (لا يشاركه) أي الأب ولو فقيرا (أحد في ذلك كنفقة أبويه وعمره) به يفتي قال الشامي:

(قوله به يفتي) راجع إلى مسألة الفروع، ومقابلته ما روي عن الإمام أن نفقة الولد على الأب والأم اثلاثا. (٢)

وقال الطحطاوي فيه ما قاله الشامي. (٣)

وقال المحبوبي:

ونفقة البنت بالغة والابن زمتا على الأب خاصة، به يفتي. (٤)

وتبعه (أي المحبوبي) الحلبي وأقره. (٥)

قال ابن نجيم:

(قوله ولا يشارك الأب والولد في نفقة ولده وأبويه أحد) ... وأطلق في قوله "في نفقة ولده" فشمّل الصغير والكبير الزمن وفي رواية أن نفقة الكبير تجب على الأبوين اثلاثا باعتبار الإرث بخلاف الصغير والظاهر الأول. (٦)

قال الشامي:

(قوله: والظاهر الأول) أي ظاهر الرواية كما نقله الرملي عن الشيخ قاسم قال: وقال المحبوبي وبه يفتي ومشى عليه النسفي وصدر الشريعة. (٧)

١- المبسوط للسرخسي (١٨٥/٥)

٢- الدر المختار مع رد المحتار (٣٤٩٠٣٤٨/٥)

٣- حاشية الطحطاوي على الدر المختار (٢٧٤/٢)

٤- الوقاية (١٨٣/٢)

٥- ملتقى الأبحر (١٩٤/٢)

٦- البحر الرائق (٣٥٦-٣٥٣/٤)

٧- منحة الخالق على هامش البحر (٣٥٧/٤)

قال السرخسي:

إذا لم يكن لها زوج فهي بمنزلة الصغيرة ونفقتها في صغرها على الوالد لحاجتها، فكذلك بعد بلوغها ما لم تتزوج - وقال بعد كثير - وإن كانوا ذكورا بالغين لم يجبر الأب على الإنفاق عليهم لقدرتهم على الكسب، إلا من كان منهم زمنا، أو أعمى، أو مقعدا، أو أشل اليدين لا يتنفع بهما، أو مفلوجا، أو معتوها فحينئذ تجب النفقة على الوالد لعجز المنفق عليه عن الكسب. (١)

في الهندية:

ونفقة الإناث واجبة مطلقا على الأباء ما لم يتزوجن إذا لم يكن لهن مال كذا في الخلاصة؛ ولا يجب على الأب نفقة الذكور الكبار إلا أن الولد يكون عاجزا عن الكسب لزمانة أو مرض. (٢)
كذا في الكتب الأخر. (٣)

[١٨٤] اختلاف في مسئلة

وإذا كان للابن الغائب مال قضي عليه بنفقة أبويه، وإن باع أبواه متاعه في نفقتهم جاز عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى (وقالا: لا يجوز) (٣)

مفتي به قول:

فتوى اس میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

١۔ المبسوط للسرخسي (٢٢٣، ١٨٥/٥)

٢۔ الفتاوى الهندية (٥٦٣/١)

٣۔ تبیین الحقائق (٦٤/٣)، حاشیة الشلبی علی التبیین (٦٤/٣)، النهر الفائق (٥٢١/٢)، خلاصة الفتاوى (٦٦/٢)، الفتاوى الخانية (٤٤٥/١)، الترجيح والتصحيح (٤١٧)، شرح النقاية لفخر الدين (٦٩٤/١)، بدائع الصنائع (٤٤٤/٣)، الفقه الإسلامي وأدلته (٧٣٥٧)

٤۔ ملتقى الأبحر (٢٠١/١)، الهداية (٤٥٠/٢)، الفتاوى الخانية (٤٤٩/١)، الاختيار لتعليل المختار (١٣/٤)، خلاصة الدلائل - لحسام الدين الرازي - (٧٩/٢)، شرح النقاية (٦٩٧/١)، شرح النقاية لفخر الدين (٦٩٧/١)، جامع الرموز (٦١٤/١)، شرح ابن ملك على مجمع البحرين - على هامشه - (٦٠٥)، تبیین الحقائق (٦٥/٣)، البحر الرائق (٣٦٢، ٣٦١/٤)، النهر الفائق (٥٢٣/٢)، رمز الحقائق (١٩١/١)، الجوهر النيرة (٢٧٩/٢)

قول مفتی بہ کا مستدل:

باپ کو اپنے ”ولد غائب“ کے مال کی حفاظت کی ولایت حاصل ہے کیونکہ جب وصی کو یہ ولایت حاصل ہوتی ہے تو باپ کو بدرجہ اولیٰ حاصل ہوگی اس لئے کہ باپ میں وصی کی نسبت شفقت و خیر خواہی زیادہ ہوتی ہے۔ اور منقولہ اشیاء کو بیچ کر ان کا پیسہ محفوظ کر لینا اس مال کی حفاظت کی قبیل میں سے ہے کیونکہ عدم بیع کی صورت میں اس چیز کے تلف ہونے کا اندیشہ ہوتا ہے جبکہ پیسہ میں یہ اندیشہ کم ہے۔

الغرض جب یہ بیع جائز ہو کر عوض میں ثمن حاصل ہوگئی تو یہ ثمن چونکہ والدین کے حق (یعنی نفقہ) کی جنس میں سے ہی ہے لہذا ان کیلئے شرعاً جائز ہے کہ وہ اس میں سے اپنے نفقہ کے بقدر رقم اٹھا کر اپنا حق وصول کر لیں۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال قاضي خان:

ولا يباع على الغائب ماله لأجل النفقة إلا للأبوين فإنهما يبيعان عروض الابن الغائب في نفقتهما في قول أبي حنيفة، وعندهما لا يجوز للأبوين بيع العروض للغائب لأجل النفقة كما لا يجوز بيع العقار في قولهم.^(۲) (فالقول المقدم فيه راجح) وهو قول الإمام هنا - كما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة وهذا لا يخفى

② قال الحلبي:

وللأب بيع عرض ابنه لنفقته لا بيع عقاره... ولا للأم بيع ماله لنفقتهما وعندهما لا يجوز للأب أيضاً^(۳) (فالقول المقدم فيه راجح كما عرفت سابقاً في مواضع عديدة) في الهندية: ②

وإذا كان للغائب عن الوالدين أو الولد أو الزوجة مال من جنس حقوقهم فأنفقوا على أنفسهم جاز ولم يضمنوا... فأما إذا لم يكن من جنس حقوقهم فأرادوا أن يبيعوا شيئاً من مال الغائب لنفقته

۱۔ درر الحکام شرح غرر الأحکام (۴۲۰/۱): الاختیار لتعلیل المختار (۱۳/۴)، الہدایہ شرح البدایہ (۴۵۰/۲)، شرح النقایۃ (۶۹۷/۱)، مجمع الأنہر فی شرح ملتقى الأبحر (۲۰۱/۲)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار (۲۸۰/۲)، الدر المتقی (۲۰۲/۲)، شرح الوقایۃ (۱۸۶/۲)، تبیین الحقائق (۶۵/۳)، البحر الرائق (۳۶۲، ۳۶۱/۴)، تنہر الخائق (۵۲۳/۲)

۲۔ الفتاوی النحانیۃ (۴۴۸/۱)

۳۔ ملتقى الأبحر (۲۰۱، ۲۰۰/۲)

أجمعوا على أن سوى الولد المحتاج لم يملك بيع عقار الغائب ولا بيع عروضة بالنفقة وأما الأب المحتاج فيملك بيع المنقول بالنفقة استحساناً ولا يملك بيع العقار إلا إذا كان الولد الغائب صغيراً وهذا قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى. ^(١) (فالاعتصار فيه علي قول الإمام وعدم التعرض لقولهما - في معرض البيان - يدل على ترجيح قوله رحمه الله تعالى علي ما عرف في أصول الإفتاء وقد صرح به ابن نجيم وغيره)

④ كذا قال ابن العلاء الأنصاري ^(٢)

⑤ قول الإمام فيها استحسان وقولهما قياس. ومن المعلوم عند المفتين أن الاستحسان مقدم على القياس في باب الترجيح، إلا في مسائل معدودة. لما لم تكن هذه المسألة من تلك المسائل فقول الإمام فيها راجح. وقد صرح كثير من الفقهاء المصنفين بكون قوله استحساناً وقولهما قياساً على ما يليك قول بعضهم:

(أ): قال التمرتاشي والحصكفي:

(بيع الأب)؛ لأن له ولاية التصرف (لا الأم) ولا بقية أقاربه ولا القاضي إجماعاً (عرض ابنه) الكبير الغائب لا الحاصل إجماعاً (لا عقاره) قال الشامي:

(قوله؛ لأن له ولاية التصرف)... ثم إن ما ذكر هنا قول الإمام وهو الاستحسان. وعندهما وهو القياس أن المنقول كالعقار لانقطاع ولاية الأب بالبلوغ. ^(٣) قال الطحطاوي:

قوله: (بيع الأب عرض ابنه الكبير) هذا استحسان وهو قول الإمام والقياس أن لا يجوز كالعقار وهو قولهما. ^(٤) (ب): قال المرغيناني:

وإذا كان للابن الغائب مال قضى فيه بنفقة أبويه وقد بينا الوجه فيه وإذا باع أبوه متاعه في نفقته جاز عند أبي حنيفة رحمه الله وهذا استحسان وإن باع العقار لم يجز وفي قولهما لا يجوز في ذلك كله

١ - الفتاوى الهندية (١/٥٦٣)

٢ - الفتاوى التاتارية (٤/١٧٤)

٣ - حاشية ابن عابدين على الدر المختار (٥/٣٧٣، ٣٧٤)

٤ - حاشية الطحطاوي على الدر المختار (٢/٢٨٠)

وهو القياس. (١)

(ج): قال ابن نجيم:

(قوله وصح بيع عرض ابنه لا عقاره للنفقة) والقياس أن لا يجوز له بيع شيء وهو قولهما؛ لأنه لا ولاية له لانقطاعها بالبلوغ ولهذا لا يملك حال حضرته ولا يملك البيع في دين له سوى النفقة، والمذكور في المختصر هو الاستحسان وهو قول الإمام رحمه الله. (٢)

(د): قال الزيلعي:

ولا يجوز له أن يبيع العقار، وهو استحسان، وهذا عند أبي حنيفة، والقياس أن لا يجوز، وهو قولهما. (٣)
(ر): وغيرهم. (٤)

اختار جميع أصحاب المتون قول الإمام (٥) فهذا من ترجيح له أيضا.

كذا في الكتب الأخر - حيث آخر مصنفوها دليل الإمام فيها عن دليلهما وهذا من أمارات ترجيح قول أبي حنيفة كما عرف في موضعه - (٦)

١- الهداية (٤٥٠/٢)

٢- البحر الرائق (٣٦١، ٣٦٢/٤)

٣- تبين الحقائق (٦٥/٣)

٤- الحصكفي في "الدر المتقي" (٢٠٢/٢)، داماد أفندي في "مجمع الأنهر" (٢٠١/٢)، الموصلي في "الاختيار لتعليل المختار" (١٣/٤)، العيني في "رمز الحقائق" (١٩١/١)، القهستاني في "جامع الرموز" (٦١٤/١)، ملا علي القاري في "شرح النقاية" (٦٩٧/١)، سراج الدين ابن نجيم في "النهر الفائق" (٥٢٣/٢)

٥- المختار للفتوى (١٣/٤)، كنز الدقائق (١٥٥)، الوقاية (١٨٥، ١٨٦/٢)، النقاية (٦٩٧/١)، مجمع البحرين (٦٠٥)، غرر الأحكام (٤٢٠/١)، تنوير الأبصار (٣٧٣، ٣٧٤/٥)، بداية المبتدى (٩٠/١)

٦- الهداية شرح البداية (٤٥٠/٢)، الاختيار لتعليل المختار (١٣/٤)، البحر الرائق (٣٦٢، ٣٦١/٤)، تبين الحقائق (٦٥/٣)، النهر الفائق (٥٢٣/٢)، شرح النقاية (٦٩٧/١)

كتاب العتاق

[۱۸۸] اختلافی مسئلہ

وإن قال لغلام لا يولد مثله لمثله: ”هذا ابني“، عتق
عليه عند أبي حنيفة - رحمه الله -، وعندهما: لا يعتق.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

فقہ کا اصول ہے:

”إعمال الكلام أولى من إهماله“^(۱)

صورتِ مجبوث عنہا میں چونکہ حقیقت پر عمل کرنا حذر ہے اور اس کا ”مجاز متعین“ بھی موجود ہے لہذا اصول مذکورہ کی روشنی میں اس مجاز پر عمل کرنا ضروری ہوگا تاکہ ایک عاقل شخص کے کلام کو لغو و مہمل قرار دینے سے محفوظ کر لیا جائے گویا کہ آقا نے یوں کہا ہے کہ یہ آزاد ہے جب سے میں اس کا مالک ہوا ہوں کیونکہ بنت، حریت کو مستلزم ہے۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

❶ فی الفتاویٰ الہندیۃ:

رجل قال لعبده هذا ابني أو قال لجاريته هذه ابنتي إن كان المملوك يصلح والدا له وهو
مجهول النسب يثبت النسب ويعتق العبد سواء كان العبد أعجميا جليبا أو مولدا وإن كان العبد يصلح
ولدا له لكنه معروف النسب يعتق العبد في قولهم ولا يثبت النسب وإن كان العبد لا يصلح ولدا له لا

۱۔ الأشباه والنظائر لابن نجيم (۱/۱۳۵)، درر الحکام شرح محلة الأحکام (۱/۵۳)، شرح القواعد الفقہیۃ، للزرقا (۱/۱۸۴)، قواعد الفقہ للبرکی (۱/۱۴)

۲۔ استفاد من: الغرة المنيفة (۱/۱۹۰)، الاختيار لتعليل المختار (۴/۲۰)، المبسوط للسرخسي (۷/۶۷)، تبیین الحقائق (۳/۶۹)، البحر الرائق (۴/۲۴۳)، الهدایۃ (۲/۴۵۳)

يثبت النسب ويعتق العبد في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى؛ وهو الصحيح كذا في الزاد. ^(١)

قال ابن العلاء الأنصاري:

وإذا قال لعبده: "هذا ابني" ومثله يولد لمثله عتق العبد، سواء كان معروف النسب أو كان مجهول النسب، وإن كان مثله لا يولد لمثله عتق العبد عند أبي حنيفة رحمه الله... وفي "الزاد":
والصحيح قول أبي حنيفة ^(٢).

قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإن قال لفلان لا يولد مثله لمثله: "هذا ابني"، عتق عند أبي حنيفة ^(٣)، وقال أبو يوسف و محمد - رحمهما الله تعالى -: لا يعتق) قال الإسيحاوي في شرحه: الصحيح قول أبي حنيفة ^(٣).

قال قاضي خان:

رجل قال لعبده هذا ابني أو قال لجاريته هذه ابنتي إن كان المملوك يصلح والد له وهو مجهول النسب يثبت النسب ويعتق العبد سواء كان العبد أعجميا جلييا أو مولدا وإن كان العبد يصلح ولدا له لكنه معروف النسب يعتق العبد في قولهم ولا يثبت النسب وإن كان العبد لا يصلح ولدا له لا يثبت النسب ويعتق العبد في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى وقال صاحبه: لا يعتق ^(٤) (القول المقدم فيه راجع حسب تصريح العلامة الشامي به كما لا يخفى).

قال الحلبي:

ولو قال هذا ابني أو أبي عتق بلا نية وكذا هذه أُمي وعندهما لا يعتق إن لم يصلح أن يكون ابنا له أو أبا له أو أما. ^(٥) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجع كما عرفت سابقا في عدة مواضع) ^(٥)
مشى أصحاب المتون على قول الإمام ^(٦) وهذا ترجيح له أيضا.

١- الفتاوى الهنوية (٦/١)

٢- الفتاوى التاتارخانية (٢٠٣/٤)

٣- الترجيح والتصحيح (٤٢٢)

٤- الفتاوى الخانية (٥٧٢/١)

٥- ملئقى الأبحر (٢١٢، ٢١١/٢)

٦- المختار للفتوى (٢٠/٤)؛ إطلاقه - أى قوله "هذا ابني" - فيه يشمل من يصلح ولدا ومن لا يصلحه. انظر "الاختيار لتعليل المختار" (٢٠/٤)، كنز الدقائق (١٥٦)؛ إطلاقه - أى قوله "هذا ابني" - يشمل من يولد مثله لمثله ومن لا يولد مثله له. انظر "النهر الفائق" (٧/٣)، الوقاية (١٩٠/٢)، النقاية (٧٠٣/١)، مجمع البحرين (٦٧٦)، غرر الأحكام (٤٠٣/١)، تنوير الأبصار (٣٩٠/٥)، بداية المبتدى (٩١/١)

❶ كذا في الكتب الآخر (حيث آخر مصنفوها دليل الإمام فيها وبعضهم ضمنوه جواب دليلهما، وهذا من امارات ترجيح قول أبي حنيفة كما عرف في موضعه) ^(۱)

[۱۸۹] اختلافي مسئلہ

وإذا أعتق المولى بعض عبده عتق ذلك البعض، ويسعى في بقية قيمته لمولاه عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وقالوا: يعتق كله.

مفتی بہ قول:

فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

اس کے متدل میں محقق ابن ہمام نے فتح القدیر میں کئی صفحات پر محیط مفصل کلام کیا ہے جو دیکھنے کے لائق ہے، تاہم اس قول مفتی بہ کے متدل کی اصل اور بنیاد یہ ہے کہ اعتاق تجزئی ہے۔ لہذا یہ اعتاق صرف اتنے حصے پر ہی منحصر ہوگا جتنا حصہ آزاد ہوا ہے مکمل غلام آزاد نہیں ہوگا جیسا کہ مندرجہ ذیل احادیث سے واضح ہے:

(۱) عن عبد الله بن عمر رضي الله عنهما: أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال: من أعتق شركا له في عبد فكان له مال يبلغ ثمن العبد قوم العبد قيمة عدل فأعطى شركاءه حصصهم وعتق عليه وإلا فقد عتق منه ما عتق. ^(۲)

قال المحقق ابن الهمام بعده: أفاد (هذا الحديث) تصور عتق البعض فقط. ^(۳)

(۲) عن أبي هريرة رضي الله عنه: أن النبي صلى الله عليه وسلم قال: من أعتق نصيبا أو شقيصا في

۱۔ الهداية شرح البداية (۲/۴۵۳)، الاختيار لتعليل المختار (۴/۲۰)، أنهر الرائق (۴/۲۴۳)، تبیین الحقائق (۳/۶۹)،

شرح النقاية (۱/۷۰۳)، المبسوط للسرخسی (۷/۶۷)، بدائع الصنائع (۴/۴۷۴)

۲۔ صحیح البخاری (۲/۸۹۲) رقم (۲۳۸۶)، وكذا انظره: صحیح مسلم (۴/۳۷۹) رقم (۲۰۳۸)، صحیح ابن

حبان (۱۰/۱۵۵) رقم (۹۴۳۱۶)، سنن ابن ماجه (۲/۸۴۴) رقم (۲۵۲۸)

۳۔ فتح القدیر (۴/۴۱۸)

مملوك فخلاصه عليه في ماله إن كان له مال وإلا قوم عليه فاستسعي به غير مشقوق عليه. ^(١)
 قال المحقق في "الفتح" بعده: أفاد عدم سريّة العتق إلى الكل بمجرد عتق البعض وإلا لكان
 قد خلص قبل تخلص المعتق هذا هو الظاهر. ^(٢)
 (٣) عن أبي هريرة رضي الله عنه قال قال النبي -صلى الله عليه وسلم- : من أعتق شقيصا في مملوكه
 فعليه أن يعتقه كله ^(٣)، وأخرج أبو داود في موضع: "فعليه عتقه كله". ^(٤) وفي رواية: "وجب عليه أن
 يعتق ما بقي". ^(٥)، وفي رواية: "كلف عتق ما بقي". ^(٦)
 قال الموصلي بعد سرد هذه الروايات: ولو عتق بنفس الإعتاق لما وجب عليه إعتاقه ولما
 كلف ذلك، لأن إعتاق المعتق محال. ^(٧)

قول مفتي بكي تخرّج:

١ قال التمر تاشي والحصكفي:

(أعتق بعض عبده) ولو مبهما (صح) ولزمه بيانه (ويسعى فيما بقي) وإن شاء حرره ... (وقالا)
 من أعتق بعضه (عتق كله) والصحيح قول الإمام.
 قال الشامي:

(قوله والصحيح قول الإمام إلخ) وكذا نقل العلامة قاسم تصحيحه عن أئمة التصحيح، وأيده في

١- صحيح البخاري (٨٩٣/٢) رقم (٢٣٩٠)، وكذا انظر له: صحيح مسلم (٢١٢/١٤) رقم (٣٨٤٦)، صحيح ابن
 حبان (١٥٧/١٠) رقم (٤٣١٩)، سنن أبي داود (٣٧/٤) رقم (٣٩٤٠)، سنن الترمذي (٦٣٠/٣) رقم (١٣٤٨)،
 سنن النسائي الكبرى (١٣٢/١) رقم (٢١٧)

٢- فتح القدير (٤١٨/٤)

٣- سنن أبي داود (٣٧/٤) الرقم (٣٩٣٩)، سكت عنه أبو داود

٤- سنن أبي داود (٤١٩/٢) الرقم (٣٩٤٣)، وكذا في صحيح مسلم (٩٥:٥) رقم (٤٤١٦)

٥- السنن الكبرى للبيهقي (٢٧٧/١٠) الرقم (٢١٨٨٢) ثم قال البيهقي: رواه البخاري في الصحيح عن مسدد، مسند
 أبي عوانة (٢٢٥/٣) رقم (٤٧٥٣)، سنن الدارقطني (١٢٣/٤)، معرفة الصحابة لأبي نعيم الأصبهاني (٢٠٢/١٢)
 رقم (٣٨٥٣)

٦- مسند أبي عوانة (٢٢٣/٣) الرقم (٤٧٤٣)

٧- الاختيار لتعليل المختار (٢٣/٤)

فتح القدير بالمعنى وبالسمع، ومنه حديث الصحيحين "من أعتق شركاً له في عبد فكان له مال يبلغ ثمن العبد قوم عليه قيمة عدل فأعطى شركاءه حصصهم وعتق العبد عليه، وإلا فقد عتق منه ما عتق" أفاد تصور عتق البعض فقط إلخ. (١)

٢ في الفتاوى الهندية:

من أعتق بعض عبده سواء كان ذلك البعض معيناً كربعك حر أو لا كبعضك أو جزء منك أو شقص غير أنه يؤمر بالبيان لم يعتق كله عند الإمام وقالوا: يعتق كله ويسعى فيما بقي من قيمته لمولاه عنده كذا في النهر الفائق.

والصحيح قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى هكذا في المضمرات. (٢)

٣ قال ابن العلاء الأنصاري:

وإذا أعتق بعض العبد بأن أعتق نصفه أو ثلثه أو ربعه فهذا على وجهين: إما إن كان العبد كله له أو كان العبد مشتركاً بينه وبين غيره؛ فإن كان العبد كله له فعلى قول أبي حنيفة رحمه الله: يعتق قدر ما أعتقه ويبقى الباقي رقيقاً، إن شاء أعتقه وإن شاء استساعه... وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله: يعتق كله، ولا سبيل له على العبد. وفي "الزاد": والصحيح قول أبي حنيفة. (٣)

٤ قال الحلبي:

ومن أعتق بعض عبده صح وسعى في باقيه... وقالوا يعتق كله ولا يسعى.

قال الحصكفي:

قوله: (وقالوا يعتق كله): والصحيح قول أبي حنيفة. (٤)

٥ قال القهستاني:

إن أعتق بعض عبده صح وسعى فيما بقي وهو كالمكاتب بلارد إلى الرق لو عجز... هذا كله عند أبي حنيفة وهو الصحيح كما في المضمرات. (٥)

١- الدر المختار مع رد المحتار (٤١٦، ٤١٥/٥)

٢- الفتاوى الهندية (٩/٢)

٣- الفتاوى التاتارخانية (٢٣٦/٤)

٤- الدر المنقذ (٢٢٢/٢)

٥- جامع الرموز (٦٢٣، ٦٢٢/١)

- ⑥ كذا في الكتب الأخر. (١)
- ⑦ اعتمد أصحاب المتون المعتمدة على قول الإمام (٢) فهذا من ترجيح له أيضا.
- ⑧ آخر الشارحون دليل الإمام فيه وبعضهم ضنوه جواب دليلهما وهذا لكون قوله مختارا وراجحا عندهم كما عرف من صنيعهم فيه. (٣)

[١٩٠] اختلافي مسئلة

وإذا كان العبد بين شريكين فأعتق أحدهما نصيبه عتق، فإن كان (المعتق) موسرا فشريكه بالخيار: إن شاء أعتق، وإن شاء ضمن شريكه قيمة نصيبه، وإن شاء استسعى العبد، وإن كان المعتق معسرا فالشريك بالخيار: إن شاء أعتق نصيبه، وإن شاء استسعى العبد، وهذا عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: ليس له إلا الضمان مع اليسار، والسعاية مع الإعسار.

مفتي به قول:

فتوى اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

قول مفتی بہ مجموعی طور پر درج ذیل خیارات پر مشتمل ہے:

- ١- الترحیح والتصحیح (٤٢٢)، ملتقى الأبحر (٢/٢٢٣، ٢٢١): حيث قدم قول الإمام فيه، فتح القدير (٤١٦/٤-٤١٩)؛ أطال المحقق ابن الهمام فيه الكلام، وبالبسط حقق المرام - كما هو دأبه من بين علماء الانام -، فمال إلى ترجيح قول الإمام، كما يظهر لكل من طالعه بالإمام؛ ولقد أشار إليه "الشمسي" من الفقهاء الأعلام.
- ٢- المختار لفتوى (٢٣/٤)، كثر الدقائق (١٥٧)، الوقاية (٢/١٩٦)، مجمع البحرين (٦٨٠)
- ٣- الاختيار لتعليل المختار (٢٣/٤)، الهداية (٢/٤٥٧)، شرح الوقاية (٢/١٩٦)، تبين الحقائق (٣/٧٤)، درر الأحكام شرح غرر الأحكام (٧/٢)

۱۔ الاعتاق:

عتق چونکہ تجزی ہے لہذا شریک ثانی باقی ماندہ غلام کا مالک ہو کر اس کو آزاد کرنے کا مجاز ہوگا کہ یہ اس کا اپنے حصے کی ملکیت میں تصرف ہے جو بلا تردد جائز ہے۔^(۱) اور تجزی عتق ”ما قبل میں مذکور حدیث بخاری“ کے اس آخری جملہ سے ثابت ہے: ”فقد عتق منه ما عتق“^(۲)

۲۔ الضمان (فی الیسار):

عن عبد الله بن عمر رضي الله عنهما: أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال: من أعتق شركا له في عبد فكان له مال يبلغ ثمن العبد قوم العبد قيمة عدل فاعطى شركاءه حصصهم ۱۰۔^(۳)

۳۔ استسعاء العبد:

ا۔ (فی الإعسار)

عن أبي هريرة عن النبي -صلى الله عليه وسلم- قال: ”من أعتق شقصا له في عبد فخلاصه في ماله إن كان له مال فإن لم يكن له مال استسعى العبد غير مشقوق عليه“^(۴)۔
حدیث بالا سے معلوم ہوا کہ اگر معتق کے پاس مال نہ ہو (یعنی وہ معسر ہو) تو غلام سعایت کرے گا۔

ب۔ (فی الیسار):

علامہ زیلعی^(۵)، یعنی^(۶)، داماد آقندی^(۷)، ابن نجیم^(۸) اور مرغینانی^(۹)۔ رحمہم اللہ تعالیٰ۔ وغیرہ مشائخ نے اس امر کی صراحت کی ہے کہ ”یہاں معتق“ بھی استسعاء عید سے مانع نہیں ہے؛ وہ اس طرح کہ شریک ثانی کے حصے کی مالیت

۱۔ مستفاد من ”شرح مختصر الطحاوی للحصاص“ - بتسہیل - (۲۸۴/۸)

۲۔ صحیح البخاری (۸۹۲/۲) الرقم (۲۳۸۶)، و کذا انظر له: صحیح مسلم (۳۷۹/۱۴) الرقم (۲۰۳۸)، صحیح

ابن حبان (۱۵۵/۱۰) الرقم (۹۴۳۱۶)، سنن ابن ماجہ (۸۴۴/۲) الرقم (۲۵۲۸)

۳۔ صحیح البخاری (۸۹۲/۲) الرقم (۲۳۸۶)، و کذا انظر له: صحیح مسلم (۲۱۲/۴) الرقم (۳۸۴۳)، سنن أبی

داود (۴۰/۴) الرقم (۳۹۴۲)، صحیح ابن حبان (۱۵۵/۱۰) الرقم (۴۳۱۶)

۴۔ رواه الجماعة واللفظ لمسلم (۲۱۲/۴) الرقم (۳۸۴۶) و کذا فی صحیح ابن حبان (۱۵۷/۱۰) الرقم (۴۳۱۹)

ومسند أحمد بن حنبل (۴۲۶/۲) الرقم (۹۴۹۸)

۵۔ تبیین الحقائق (۷۵، ۷۴/۳)

۶۔ رمز الحقائق (۱۹۴/۱)

۷۔ مجمع الأنهر (۲۲۵/۲)

۸۔ البحر الرائق (۳۹۷/۴)

۹۔ الهدایة (۴۵۸/۲)

”عبد مذکور“ کے پاس محبوس ہے لہذا یہ شریک، غلام کو اس مالیت کا ضامن بنا کر اس سے یہ قیمت وصول کرے گا، یہ ایسے ہے جیسا کہ اگر ہوانے زید کا کپڑا اڑا کر کسی رنگریز کے رنگ میں ڈال دیا جس سے وہ کپڑا رنگین ہو گیا یعنی وہ رنگ زید کے کپڑے میں لگ گیا تو اب مالک ثوب (زید) پر رنگریز کے رنگ کی قیمت ادا کرنا واجب ہے خواہ زید موسر ہو یا معسر، لہذا یہی حکم اس مسئلہ میں بھی ہوگا کہ عبد مذکور پر شریک ثانی کے حصے کی قیمت ادا کرنا واجب ہوگا، لیکن اگر یہ غلام فقیر ہو تو پھر شریک ثانی اس سے استعواء (کمائی) کر کے اپنے حصے کی مالیت وصول کر لے گا۔

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (إذا كان العبد بين شريكين وأعتق أحدهما نصيبه عتق، فإن كان المعتق موسراً فشريكه بالخيار: إن شاء أعتق، وإن شاء ضمن شريكه قيمة نصيبه، وإن شاء استسعى العبد، وإن كان معسراً فالشريك بالخيار: إن شاء أعتق، وإن شاء استسعى العبد، وقال أبو يوسف ومحمد: ليس له إلا الضمان مع اليسار، والسعاية مع الإعسار) قال جمال الإسلام في شرحه: الصحيح قول أبي حنيفة، ومشى عليه البرهاني والنسفي وغيرهما. (١)

② قال الحلبي:

وإن أعتق شريك نصيبه منه فللاخر أن يعتق أو يدبر أو يكاتب أو يستسعى والولاء لهما أو يضمن المعتق لو موسراً ويرجع به المعتق على العبد والولاء له وقالوا: ليس للآخر إلا الضمان مع اليسار والسعاية مع الإعسار (٢) (القول المقدم فيه راجع على ما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة كما تقدم بيانه)

③ في الفتاوى الهندية:

وإذا كان العبد بين شريكين فأعتق أحدهما نصيبه عتق فإن كان موسراً فشريكه بالخيار إن شاء أعتق، وإن شاء ضمن شريكه، وإن شاء استسعى العبد... وإن كان معسراً فكذا لا يضمن كذا في خزائن المفتين (٣) (ولم يذكر فيه أي اختلاف) وإن كانت المسألة مختلف فيها - واقتصر على ذكر قول الإمام من غير ذكر اسمه فهذا كله لكونه مختاراً في الباب، كما لا يخفى)

١- الترجيح والتصحيح (٤٢٣)

٢- ملتنقى الأبحر (٢/٢٢٣-٢٢٥)

٣- الفتاوى الهندية (٩/٢)

- ④ اعتمد قول الإمام أبي حنيفة، "الموصلی" ^(۱)، و"النسفی" ^(۲)، و"التمرتاشی" ^(۳)، و"ملا خسرو" ^(۴)، وهذا لكونه راجحا عندهم على ما تقرر في الأصول.
- ⑤ آخر الشارحون دليل الإمام فيه وبعضهم ضمنوه جواب دليلهما وهذا من أمارات ترجيح قول أبي حنيفة كما عرف في موضعه. ^(۵)

اختلافی مسئلہ [۱۹۱]

وإذا شهد كل واحد من الشريكين على الآخر بالحرية
(عتق كله ^(۱))، وسعى العبد لكل واحد منهما في نصيبه
موسرين كانا أو معسرين عند أبي حنيفة وقالوا: إذا كانا موسرين
فلا سعاية عليه وإن كانا معسرين سعى لهما وإن كان أحدهما
موسرا والآخر معسرا سعى للموسر ولم يسع للمعسر.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

یہاں شریکین میں سے ہر ایک کا دوسرے کے بارے میں یہ گمان ہے کہ اس نے اپنا حصہ آزاد کر دیا ہے لہذا اب
اس پر ضمان آئے گا یا پھر سعایت ہوگی، یعنی یہاں دو صورتیں ہیں:
اول: ایک شریک دوسرے شریک کو ضمان دے۔
دوم: غلام دونوں کو سعایت کر کے دے۔

۱۔ المختار للفتویٰ (۲۵/۴)

۲۔ کنز الدقائق (۱۵۷)

۳۔ تنویر الأبصار (۴۱۸/۵، ۴۱۹)

۴۔ غرر الأحکام (۵۷۸/۲)

۵۔ البحر الرائق (۳۹۷/۴)، الہدایہ (۴۵۸/۲)، شرح النقایۃ (۷۰۷/۱)، تبیین الحقائق (۷۴/۳)، رمز الحقائق (۱۹۴/۱)

۶۔ اللباب فی شرح الكتاب (۱۰/۳)، الترجیح والتصحیح (۴۲۳)، خلاصۃ الدلائل لحسام الدین الرازی (۸۹/۲)

پہلی صورت معذور ہے کیونکہ شریک آخر اس کا منکر ہے چنانچہ انکار کی بدولت ضمان کا وجوب محال ہے۔ اب صرف سعایت والی صورت ہی باقی رہ گئی لہذا عبد مذکور دونوں کیلئے سعایت کرے گا یعنی یہ غلام دونوں کو پیسے کا کر دے گا گویا کہ غلام مکاتب بن گیا اور ”کتابت“ کے باب میں قاعدہ یہ ہے کہ ”عبد مکاتب“ کا مولیٰ موہر ہو یا معسر، دونوں قسم کے مولیٰ کو یہ سعایت کر کے مال کتابت ادا کرتا ہے لہذا یہاں بھی یہ غلام مطلقاً دونوں آقاؤں کیلئے۔ ان کے حصے کے بقدر۔ سعایت کرے گا۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإذا شهد كل واحد من الشريكين على الآخر بالحرية؛ الخ) قال الإمام المحبوبي أبو المعالي في شرحه: الصحيح قول أبي حنيفة^(۲).

قال الحلبي:

ولو شهد كل منهما بإعتاق شريكه سعى لهما في حظهما والولاء بينهما كيف ما كانا وقالوا: يسعى للمعسرين لا للموسرين ولو أحدهما موسراً والآخر معسراً يسعى للموسر فقط^(۳) (القول المقدم فيه راجح) - وهو قول الإمام هنا - علي ما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة وهو معروف عند أرباب الإفتاء.

في الفتاوى الهندية:

وإذا شهد أحد الشريكين على الآخر بإعتاق بأن كان العبد بين رجلين فشهد أحدهما على صاحبه يجوز إقراره على نفسه ولم يجوز على صاحبه ولا يعتق نصيب الشاهد ولا يضمن لصاحبه ويسعى العبد في قيمته بينهما موسرين كانا أو معسرين في قول أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - واقتصر هنا على قول الإمام ترجيحاً له، كما تقدم؛ ثم ذكر بعد قليل - وإن شهد كل واحد منهما على صاحبه وأنكر الآخر يحلف كل واحد منهما على دعوى صاحبه وإذا تحالفا سعى العبد لكل واحد منهما نصف قيمته

۱- مستفاد مما يليك - بتسهيل وإضافة يسيرة:-

اللباب في شرح الكتاب (۱۰/۳)، الجوهرة النيرة (۲۹۲/۲)، الهداية (۴۵۹/۲)، البحر الرائق (۴۰۰/۴)، مجمع

الأنهر (۲۲۵/۲)

۲- الترجيح والتصحيح (۴۲۴)

۳- ملتنقى الأبحر (۲۲۵/۲)

في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى ولا فرق عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى بين حال اليسار والإعسار كذا في البدائع وهو الصحيح كذا في المضمرة (١).

❶ اختار النسفي (٢)، والتمرتاشي (٣)، وملا خسرو (٤) قول الإمام لا غير. هذا لكونه مختاراً وراجحاً عندهم - كما تقدم -.

١- الفتاوى الهندية (١٦/٢)

٢- كنز الدقائق (١٥٧، ١٥٨)

٣- تنوير الأبصار (٤٢١/٥)

٤- غرر الأحكام (٨/٢)

كتاب المكاتب

[۱۹۲] اختلافی مسئلہ

وإن اشترى ذا رحمٍ محرمٍ منه لا ولاد له لم يدخل في
كتابته عند أبي حنيفة - رحمه الله -، (وقالا: يدخل).^(۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

مکاتب درحقیقت کسی چیز کا مالک نہیں ہوتا (اسی لیے اس کو زکوٰۃ دینا جائز ہوتا ہے خواہ خزانہ اس کے پاس موجود ہو نیز وہ ہبہ کا مالک بھی نہیں بناتا اور بیوی کو خرید لے تو نکاح نہیں ٹوٹتا) البتہ وہ کسب کی صلاحیت اور قدرت رکھتا ہے گویا مکاتب ”فقیر کا سب“ ہوا اور ولادت والی رشتہ داری میں صلہ رحمی کیلئے محض یہ قدرت ہی کافی ہے۔ یہی وجہ ہے کہ جو شخص صرف قادر علی الکسب ہو اس سے اس کے والدین اور اولاد کے نفقہ کا مطالبہ کیا جاتا ہے خواہ وہ فی نفس الوقت فقیر ہو جبکہ والدین و اولاد کے علاوہ کے معاملہ میں محض یہ قدرت کافی نہیں ہوتی ہے جب تک نفس الامر میں یسار متحقق نہ ہو چنانچہ بھائی (جس کے ساتھ قرابت ولادت نہیں ہوتی) کا نفقہ صرف موسر بھائی پر واجب ہوتا ہے۔ جو بھائی ”فقیر کا سب“ ہو اس پر نہیں ہوتا۔ یعنی محض قدرت کسب اور امکان یسار یہاں کافی نہیں۔

تفصیل بالا سے معلوم ہوا کہ ولادت وغیر ولادت والی قرابتوں میں فرق ہے لہذا حکم میں بھی فرق ہوگا، چنانچہ ولادت والے رشتہ دار کی خریداری پر وہ اس کی کتابت میں داخل ہو جائے گا (کہ ان کا باہمی تعلق بہت قریب کا ہوتا ہے اور عسر

۱۔ الجوهرۃ النيرة (۳۱۱/۲)، المبسوط للسرخسی (۱۰۴/۲۵)، اللباب فی شرح الكتاب (۱/۳)، الهدایہ (۳۲۷/۳)، مجمع الأنهر (۱۱/۴)، ردالمحتار (۱۷۵/۹)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار (۵۶/۴)، الاختیار لتعلیل المختار (۲۱/۴)، شرح الوقایہ (۳۲۰، ۳۱۹/۳)، شرح الطائمی علی الکنز (۱۶۳/۲)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۲۷/۲)، تبیین الحقائق (۱۵۹/۵)، البحر الرائق (۸۷/۸)، کشف الحقائق (۱۷۰/۲)، رمز الحقائق (۱۶۳/۲)، المحيط البرہانی (۵۹۱/۶)

ویر میں ان میں سے ایک کا نفقہ دوسرے پر واجب ہوتا ہے لہذا صلہ رحمی کے پیش نظر یہاں بھی وہ عہدہ مشتری اس کے ساتھ مکاتبہ میں داخل ہو جائے گا) اور غیر ولادت والی قرابت کی صورت میں اس مکاتبہ کا تحقق نہیں ہوگا کہ وہ اس سے یکسر مختلف ہے حتیٰ کہ بھائی کوڑ کوڑ دینا جائز ہے، والدین کو دینا جائز نہیں، اسی طرح بھائی کی مطلقہ سے نکاح درست ہے اور والد کی مطلقہ سے درست نہیں ہے وغیرہ وغیرہ۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال الحلبي:

ولو اشترى ذا رحم محرم غير الولاد لا يدخل خلافا لهما^(۲) (القول المقدم فيه راجع حسب

تصريح العلامة الشامي به كما لا يخفى على المفتي)

في الفتاوى الهندية:

وإذا اشترى أخاه أو أخته أو ذا رحم محرم منه سوى الوالدين والمولودين نحو العم والعمة

وأشباههما ففي الاستحسان لا يتكاتبون عليه حتى كان له بيعهم وهو قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى^(۳)

(فالاعتصار فيه على قول الإمام وعدم التعرض لقولهما - في معرض البيان - يدل على ترجيح قوله رحمه الله تعالى على ما عرف في أصول الإفتاء).

قال الأوصي:

المكاتب إذا اشترى أخاه أو أخته أو عمه أو خاله لا يكاتب عليه عند أبي حنيفة رحمه الله

تعالى^(۴) (اقتصر المصنف العلام على قول الإمام لكونه مختاراً في الباب وراجحاً عنده، كما لا يخفى)

قول الإمام - رحمه الله تعالى - فيها استحسان. ومن المعلوم عند أرباب الافتاء أن الاستحسان

وجه من وجوه الترجيح، إلا في مسائل معدودة؛ وهي ليست منها فقول الإمام فيها راجح. وقد وقع

التصريح بكون قوله استحساناً في كتب عديدة^(۵).

۱- مجمع الأنهر (۱۱/۴)، البحر الرائق (۸۷/۸)، تبیین الحقائق (۱۵۹/۵)، الهدایہ (۳۲۷/۳)، ردالمحتار (۱۷۵/۹)،

حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار (۵۶/۴)، اللباب فی شرح الكتاب (۱۹/۳)، البیانہ (۲۰۶/۱۳)، شرح الوقایہ

(۳۲۰/۳)، کشف الحقائق (۱۷۰/۲)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۲۷/۲)

۲- ملتی الأبحر (۱۰/۴)

۳- الفتاویٰ الہندیہ (۹/۵)

۴- الفتاویٰ السراجیہ (۵۲)

۵- منها: جامع الرموز (۱/۶۴۵)، الفتاویٰ الہندیہ (۹/۵)، الترجیح والتصحیح (۴۳۰)

- ذكر الشيخ الأفغانى - رحمه الله تعالى - الخلاف في هذه المسألة بين الإمام وصاحبيه، ثم علل قوله وأهمل دليلهما ^(١) (فهذا يدل على ترجيح قول أبي حنيفة، كما تقرر في الأصول)
- اختار أصحاب المتون المعتمدة وغيرهما قول الإمام ^(٢) وهذا ترجيح له أيضا.
- قد أصر الشارحون دليل الإمام فيه وذاك من ترجيح لقول الإمام عندهم، كما تقدم بيانه. ^(٣)

[١٩٣] اختلافي مسئلة

وإذا عجز المكاتب عن نجم نظر الحاكم في حاله، فإن كان له دين يقضيه، أو مال يقدم عليه، لم يجعل بتعجيزه، وانتظر عليه اليومين أو الثلاثة (ولا يزيد على ذلك) ^(٤)، وإن لم يكن له وجه وطلب المولى تعجيزه عجزه الحاكم وفسخ الكتابة، (هذا عند أبي حنيفة ومحمد) ^(٥) - رحمهما الله تعالى - وقال أبو يوسف: لا يعجزه حتى يتوالى عليه نجمان.

مفتى به قول:

فتوى اس میں طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

- ١ - كشف الحقائق (١٧٠/٢)
- ٢ - المختار لمفتوى (٢١/٤)، كنز الدقائق (٣٧٦)، الوقاية (٣١٩/٣)، مجمع البحرين (٦٩٦)، غرر الأحكام (٢٧/٢)، تنوير الأبصار (١٧٥/٩)
- ٣ - الهداية (٣٢٧/٣)، البحر الرائق (٨٧/٨)، تبين الحقائق (١٥٩/٥)، شرح الوقاية (٣٢٠/٣)، رمز الحقائق (١٦٣/٢)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (٢٧/٢)، رد المحتار (١٧٥/٩)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٥٦/٤)
- ٤ - الحوهرة النيرة (٣١١/٢)، الهداية (٣٣٦/٣)، البحر الرائق (١٠٧/٨)، تبين الحقائق (١٦٩/٥)، الجامع الصغير للشيباني (٤٥٨/١)، شرح النقاية (٧٢٤/١)، المختار للمفتوى (٤٤/٤)، مجمع الأنهر (٢٤/٤)، رمز الحقائق (١٦٧/٢)
- ٥ - بداية المبتدى (١٩٧/١)، البحر الرائق (١٠٧/٨)، الحوهرة النيرة (٣١١/٢)، تبين الحقائق (١٦٩/٥)، شرح الوقاية (٣٣٠/٣)، جامع الرموز (٦٤٣/١)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (٣١١/٢)، مجمع الأنهر (٢٤/٤)، رد المحتار (١٨٩/٩)، النافع الكبير للكنوى (٤٥٨/١)، بدائع الصنائع (٦٠٧/٣)، خزانة الفقه للسمرقندى (١٥٣)، رمز الحقائق (١٦٧/٢)، اللباب في شرح الكتاب (١٩/٣)، شرح ابن ملك على مجمع البحرين - على هامشه - (٦٩٩)

قول مفتی بہ کا مسئلہ: (۱)

فقہ کا اصول ہے:

”العبرة للغالب.“ (۲)

اکثر وغالب اوقات میں چونکہ تین دن کے اندر عذر ظاہر ہو جاتا ہے اس لیے پھر تین دن کی مدت کو ہی اظہار عذر کیلئے مقرر کر دیا گیا جیسا کہ مدعی علیہ کو مدعی کے دعویٰ کی مدافعت اور مدیون کو دین کی ادائیگی کیلئے تین دن کی مہلت دی جاتی ہے اسی طرح شرط بخیار اور امہال مرتد میں تین دن کی مدت مقرر ہے، وغیرہ وغیرہ۔

چونکہ یہاں فتح کتابت کا سبب متحقق ہو چکا ہے۔ اور وہ سبب اس مکاتب کا معجز ہے کہ جب وہ ایک قسط کی ادائیگی سے عاجز آچکا ہے تو دو قسطوں کی ادائیگی سے بدرجہ اولیٰ عاجز ہوگا۔ لہذا اگر آقا فتح عقد کا مطالبہ کرے (کیونکہ اس کو قسط نہیں ملی جبکہ عقد مذکور سے اس کا مقصود مال ہی تھا) تو حاکم اسے عاجز قرار دے کر اس کا عقد کتابت فتح کر دے گا، البتہ اس میں دو تین دن کی مہلت تاگزیر ہے تاکہ وہ دوڑ دھوپ کر کے یہ قسط ادا کر دے کہ اس میں جائین کا فائدہ اور ہمدردی ہے لہذا یہ مدت کوئی تاخیر شمار نہیں ہوگی تاہم اس مدت کے گزرنے کے بعد عدم ادا کی صورت میں قاضی تعجیر و فسخ کا حکم صادر کر دے گا۔ (۳)

۱۔ ف۔: يقول العبد الضعيف عفى عنه:

بعضهم ذكروا هنا أثرًا صريحًا عن ابن عمر رضي الله عنهما في تأييد قول الطرفين، وهو: ”عن ابن عمر رضي الله عنهما أن مكاتبة له عجزت عن أداء نجم واحد فردها - أي في الرق -“، كالمرغيناني في الهداية (۳/۳۳۷)، والموصلی فی ”الاختیار“ (۴/۴۴)، وابن نجيم فی ”البحر“ (۸/۱۰۸)، والزيلعي فی ”التبيين“ (۵/۱۷۰)، والكاساني فی ”البدائع“ (۳/۶۰۸)، والعيني فی ”الرمز“ (۲/۱۶۷)، وداماد أفندي فی ”المجمع“ (۴/۲۴)، وغيرهم.

ولكنی لم أذكره ههنا؛ لأن الإمام الزيلعي لم يقبل هذا الأثر وعزا إلى الغرابة، حيث قال:

”قوله: (روي عن ابن عمر أن مكاتبة له عجزت عن نجم، فردها، قلت: غريب، وروی ابن أبي شيبة في مصنفه حدثنا وكيع، وابن أبي زائدة عن أبان بن عبد الله البجلي عن عطاء أن ابن عمر كاتب غلاما له على ألف دينار، فأداها إلا مائة، فردة في الرق) وإقول - القائل هو العبد الضعيف -: كذا أخرجه البيهقي في ”السنن الكبرى“ (۱۰/۳۴۱)، برقم (۲۲۲۷۵). انتهى“، انظر: نصب الرأية (۴/۱۴۶)، وقال العسقلاني: ”لم أجده“. انظر: الدراية (۲/۱۹۲).

۲۔ قواعد الفقه للبركني (۱/۱۹)، درر الحکام شرح محلة الأحكام (۱/۴۵)، شرح القواعد الفقهية للزرقا (۱/۱۳۳).
۳۔ الهداية (۳/۳۳۶، ۳۳۷)، جامع الرموز (۱/۶۴۳)، الاختيار لتعليل المختار (۴/۴۴)، مجمع الأنهر (۴/۲۴)، البحر الرائق (۸/۱۰۷)، تبیین الحقائق (۵/۱۶۹، ۱۷۰)، شرح النقاية (۱/۷۲۴)، درر الحکام شرح غرر الأحكام (۲/۳۱)، الجوهرة النيرة (۲/۳۱۱)، اللباب في شرح الكتاب (۳/۱۹).

قول مفتي بهي تخرج:

قال التمرناشي والحصكفي:

(مكاتب عجز عن أداء) نجم (إن كان له مال سيصل إليه لم يعجزه الحاكم إلى ثلاثة أيام) لأنها مدة ضربت لإبلاء الأعداء (وإلا عجزه) الحاكم في الحال (وفسخها بطلب مولاه أو فسخ مولاه برضاه) قال الشامي:

قوله: (وإلا عجزه إلخ) أي إن لم يرج له مال وهذا عندهما ، وهو الصحيح. ^(١)

قال الطحطاوى:

قوله: (أو فسخ مولاه برضاه) بعد أن عجزه وقال أبو يوسف: لا يعجزه حتى يتوالى عليه نجمان - إلى أن قال - وفي القهستاني عن المضمرات: الصحيح قولهما. ^(٢)

في الفتاوى الهندية:

إذا عجز المكاتب عن نجم نظر الحاكم في حاله فإن كان له دين يقبضه أو مال يقدم عليه لم يعجل بتعجيله وانتظر عليه اليومين والثلاثة نظرا للجانبين والثلاثة هي المدة التي ضربت لإبلاء الأعداء فلا يزداد عليه فإن لم يكن له وجه طلب المولى تعجيله عجز وفسخ الكتابة وهذا عند أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى كذا في الهداية وهو الصحيح هكذا في المضمرات. ^(٣)

قال الحلبي:

إذا عجز المكاتب عن نجم فإن رجي له حصول مال لا يعجل الحاكم بتعجيله ويمهل يومين أو ثلاثة وإلا عجزه وفسخ الكتابة إن طلب سيده أو عجزه سيده برضاه وعند أبي يوسف لا يعجز ما لم يتوالى عليه نجمان.

قال داماد أفندي:

قوله: (وعند أبي يوسف لا يعجز) أي لا يحكم الحاكم بعجزه (ما لم يتوالى عليه نجمان) لقول علي رضي الله تعالى عنه إذا توالى على المكاتب نجمان رد إلى الرق والأثر فيما لا يدرك بالقياس كالخبر ولهما ما روي عن ابن عمر رضي الله تعالى عنهما أن مكاتباً له عجز عن نجم فردّه إلى الرق

١ - حاشية ابن عابدين على الدر المختار (١٨٩/٩) (١٩٠٠)

٢ - حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٦١/٤)

٣ - الفتاوى الهندية (١٧/٥)

- إلى أن قال - وفي المضمرة أن الصحيح قولهما. ^(١)

قال الحصكفي:

قوله: (وعند أبي يوسف لا يعجز ما لم يتوال عليه نجمان) والصحيح الأول كما في المضمرة. ^(٢)

قال القهستاني:

(إذا عجز عن نجم إن كان له وجه سيصل لا يعجزه الحاكم إلى ثلاثة أيام وإلا عجزه) الحاكم

عند الطرفين. وقال أبو يوسف: لا يعجزه حتى يتوالى نجمان. والأول هو الصحيح كما في المضمرة. ^(٣)

قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإذا عجز المكاتب عن نجم نظر الحاكم في حاله، فإن كان له دين يقتضيه، أو مال يقدم

إليه، لم يعجل بتعجيزه، وانتظر عليه اليومين والثلاثة، وإن لم يكن له وجه وطلب المولى تعجيزه عجزه

وفسخ الكتابة، وقال أبو يوسف: لا يعجزه حتى يتوالى عليه نجمان). قال جمال الإسلام في شرحه:

الصحيح قول أبي حنيفة ومحمد. ^(٤)

المتون على قول الطرفين ^(٥) وهذا ترجيح له أيضا.

كذا في الكتب الأخر ^(٦) (حيث أخرج مصنفوها دليل الطرفين فيها، وضمنوه جواب دليل أبي

يوسف - وهذا الكاساني منهم، قد أجاب عن دليله إجابة حسنة - وذاك كله ترجيح لقولهما عندهم

حسب ما عرف من صنيعهم في المختار لديهم).

١- مجمع الأنهر في شرح ملتقى الأبحر (٢٤/٤)

٢- الدر المنقش في شرح الملتقى (٢٤/٤)

٣- جامع الرموز (٦٤٣/١)

٤- الترجيح والتصحيح (٤٣٠)

٥- المختار للفتوى (٤٤/٤)، كثر الحقائق (٣٨٠)، البقاية (٣٣٠/٣)، النقاية (٧٢٤/١)، غرر الأحكام (٣١/٢).

تنوير الأبصار (١٨٩/٩)

٦- الاختصار لتعليق المختار (٤٤/٤)، مجمع الأنهر (٢٤/٤)، الهداية (٣٣٧/٣)، بدائع الصنائع (٦٠٨/٣).

البحر الرائق (١٠٨/٨)، تبين الحقائق (١٧٠/٣)، رمز الحقائق (١٦٧/٢)

[١٩٣] اختلاف في مسئلة

وإن دبر مكاتبتة صح التدبير ولها الخيار: إن شاءت
مضت على الكتابة، وإن شاءت عجزت نفسها وصارت
مدبرة، فإن مضت على كتابتها فمات المولى ولا مال له
فهى بالخيار: إن شاءت سعت في ثلثي مال الكتابة أو ثلثي
قيمتها عند أبي حنيفة^(٢). (وقالا: تسعى في الأقل منهما.)^(١)

مفتي بقول:

فتوى اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔^(۲)

- ١- الجامع الصغير للمشيبي مع النافع الكبير (٢٥٣/١)، بداية المبتدى (١٩٥/١)، المبسوط للسرخسي (١٩٦/٧)، شرح الوقاية (٣٢٢/٣)، مجمع البحرين (٦٩٥)، حاشية الشرنبلالي على الدرر والغرر (٢٨/٢)، مجمع الضمانات (٤٤٠/١)، ملتقى الأبحر (١٦/١)، رد المختار (١٨١/٩)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٥٨/٤)، الفتاوى الهندية (١١/٥)، تبين الحقائق (١٦٣/٥)، البحر الرائق (٩٤/٨)، كشف الحقائق (١٧٣/٢)، رمز الحقائق (١٦٤/٢)، الجوهرة النيرة (٣١٦/٢).
- ٢- يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

قد وقع الاختلاف هنا في ترجيح قول من القولين المذكورين في الكتب الفقهية المعتمد عليها؛

إذ صرح ابن قطلوبغا بالافتاء فيه على قول أبي حنيفة، حيث قال: "الفتوى فيه على قول الإمام" انظر: الترجيح والتصحيح له (٤٣٥)، وكذلك قول الإمام راجع عند الحلبي - على ما يترشح من دأبه في المختار عنده - انظر: ملتقى الأبحر (١٦، ١٥/٤)؛ على حين أنه قال الشامي في رد المختار (١٨١/٩) والطحطاوى في حاشيته على الدر المختار (٥٨/٤) والشرنبلالي في حاشيته على الدرر والغرر (٢٨/٢) في قول الصاحبين: "وهو الأظهر".

ومع ذلك الاختلاف الرئيسي هو بين ابن قطلوبغا والطرابلسي إذ نقل ابن عابدين والطحطاوى ترجيح قولهما عن "المواهب"؛ حيث قال ابن عابدين الشامي: "وقولهما أظهر. كما في المواهب"، وقال الطحطاوى: "وهو الأظهر، كما في المواهب". والمراد بالمواهب "مواهب الرحمن في مذهب النعمان"، لإبراهيم بن موسى الطرابلسي ولعل الشرنبلالي نقله عنه أيضاً، بغير تصريح الإحالة إليه؛ لأنه متأخر عن صاحبة قرناً من الزمان ومع هذا قوله يساوي قولهما - أي الشامي والطحطاوى - فيه، حيث قال في قول الصاحبين: "وهو الأظهر".

قول مفتي به كما مستدل:

اعتاق چونکہ امر تجزی ہے (کہنا اس وقت میں حدث من صحیح البخاری وقد تقدم تخريجه) لہذا اس مکاتیب کا ایک ٹکٹ تو تجزی والگ ہو کر آزاد ہو جائے گا پھر صرف دو ٹکٹ رقیق باقی رہ جائیں گے اور اسے دو بدل کے عوض حریت کے

== فلما وقع الاختلاف في ترجيح أحد القولين المذكورين، احتجنا إلى تعيين القول الراجح منهما للإفتاء والعمل به، فهو عندنا قول الإمام الأعظم أبي حنيفة، رحمه الله تعالى، أن ما ذهب إليه العلامة قاسم ابن قطنوبغا وترجيحنا لما قاله - في ضوء ما استفدت من أصول الإفتاء التي وضعها حافظه المحقق ابن عابد بن الشامي، عند ما تعارض التصحيحان، في كتابه الممتع النافع الشهير في هذا الفن "شرح دعاء" رسم المفتي "بعد إمعان النظر وإطالة الفكر فيها؛ على ما يلي:

١- إذا كان أحد القولين المصححين أعظم الفتوى والآخر بغيره فالقول المصحح بلفظ الفتوى راجح؛ وتصحیح ابن قطنوبغا فيها بلفظ الفتوى كما تقدم.

٢- "إذا كان أحدهما في المتن والآخر في غيرها فالترجيح لما في المتن؛ وقول الإمام قد اختاره أصحاب المتن كالنقسي في "الكتبة" (٣٧٧)، والحموي في "الوقاية" (٣٢٢/٣)، والحلي - علي وفق دأبه - في "الملتقى" (١٥/٤)، وملاحسرو في "الغفر" (٢٨/٢)، والتم تاشي في "التنوير" (١٨١/٩)، والموصلی - صاحب "المختار" -، وصدر الشريعة الأصغر - صاحب "النقاية" - لم يتعرضوا هذه المسألة رأساً؛ وأما ابن الساعاتي صاحب "مجمع البحرين" -، والمرغيناني - صاحب "بداية المبتدي" - فكل واحد منهما وإن أتى بالقولين ولكنه قدم قول الإمام على قوليهما.

٣- "إذا كان أحدهما قول الإمام الأعظم والآخر قول بعض أصحابه يقدم قول الإمام؛ فقد صحح ابن قطنوبغا قول الإمام والطرابلسي قول تلميذه، فالترجيح لما ذهب إليه العلامة قاسم.

ومع ذلك أن لاس قطنوبغا من مكانة، في العلم والفضل والفقه، ما ليست للطرابلسي. إنه من أجل تلامذة المحقق الكمال ابن الهمام - فشاخ ذكوه وانتشر صيته بفقهه في العالم - فلا يحجب شأنه في الفقه عن أحد، فضلاً عن تقدمه قرناً على الطرابلسي إذ هو من أعلام القرن التاسع توفي سنة ٨٧٩ هـ والطرابلسي من علماء القرن العاشر حيث توفي سنة ٩٢٢ هـ، فهو من كبار الحنفية الذين يرجع إليهم كما تری في كلام الأعلام الجهادية عنه فيما يأتي:

(أ) قال ابن عابد بن:

في [شرح عقود رسم المفتي (ص: ٢٥)]:

ابن الهمام بلغ رتبة الاجتهاد وكذلك نفس العلامة قاسم من أهل تلك الكيبة.

وفي [رد المحتار: (١/٢٩١)]:

انتهت إليه رئاسة مذهب أبي حنيفة.

دور استوں کا استحقاق حاصل ہے:

اول: مدیر ہونے کی بناء پر وہ فوراً آزاد ہو جائے

دوم: مکاتیب کے اعتبار سے بدل کتابت ادا کرنے کے بعد ذرا دیر سے آزاد ہو

لہذا اسے ان میں اختیار دیا جائے گا، کیونکہ تفاوت ناس کی بدولت ان دونوں میں سے ہر ایک کا اپنا ایک مستقل فائدہ ہے۔ بسا اوقات آدمی قلیل معجل کی بجائے کثیر مؤجل کو اختیار کر لیتا ہے لہذا مکاتیب مذکورہ کو بھی اس میں اختیار دیا جائے گا کہ وہ اپنی طبیعت و حالت کے موافق جس کو چاہے اختیار کر لے۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن قطلوبغا:

(ب): قال الشوكاني في [البدر الطالع (۴۶/۲)]:

وصار المشار إليه في الحنفية ولم يخلف بعده مثله

(ج): قال السخاوي في [الضوء اللامع: ۶/۱۸۷، ۱۸۸]:

وهو إمام علامة قوي المشاركة في فنون واسع الباع في استحضار مذهبه وكثير من زواياه وخباياه متقدم في هذا الفن.

(د): واقفى اللكنوى اثر السخاوي، فقال في [التعليقات السنية على الفوائد البهية: (ص: ۹۹)]:

كان إماماً علامة قوى المشاركة في فنون واسع الباع في استحضار مذهبه متقدماً في هذا الفن... وله تصانيف كثيرة. انتهى أقول أخيراً مستعيناً بالله جل شأنه: بهذا كله ظهر لي أن تصحيح ابن قطلوبغا مقدم على تصحيح الطرابلسي من ترجيح قول الإمام الأعظم أبي حنيفة رحمه الله تعالى فيه؛ فليكن هو المعتمد في الباب، لدى أرباب الإفتاء وأولى الألباب، فإن كان صواباً فمن الله العليم الوهاب، وإن كان خطأ فمني ومن الشيطان ذي العذاب، وأستعذ منه برب أولئى لنهى والأقصاب، وعليه أتوكل وإليه أناب

۱۔ شرح الوقاية (۳/۳۲۳)، الهداية (۳/۳۲۹، ۳۳۰)، المبسوط للسرخسي (۷/۱۹۶)، الجوهر النيرة (۲/۳۱۶، ۳۱۷)

يقول العبد الضعيف - عفا الله عنه -:

ولقد وقع التصحيح من الكتاب في هذا الموضع من الجوهر (۲/۱۱۶) ط: المطبعة الخيرية، و (۲/۳۱۷) ط: مكتبة رحمانية باكستان؛ و (۲/۱۹۰) ط: قديمي كتب خانہ بکراتشی پاکستان؛ حيث صحفوا المعجل بالمؤجل وكذا عكسه، كما ترى في عبارته: "وقد تلقاه جهتا حرية بديلين مؤجل بالتدبير ومعجل بالكتابة". وصوابه: "معجل بالتدبير ومؤجل بالكتابة". كما هو ظاهر على وفق ما في الهداية (۳/۳۳۰) وشرح الوقاية (۳/۳۲۳).

قوله: (فهى بالخيار: إن شاءت سعت في ثلثي مال الكتابة أو ثلثي قيمتها عند أبي حنيفة) وقالوا:

تسعى في الأقل منهما... الفتوى فيه على قول الإمام كما نقلته عن الأئمة الأعلام.^(١)

قال الحلبي: ①

وإن دبر مكاتبه صح ومضى عليها أو عجز نفسه، وصار مدبراً فإن مضى عليها فمات سيده معسراً يسعى في ثلثي البدل أو في ثلثي قيمته وعندهما يسعى في الأقل من ثلثي كل منهما^(٢) (القول المقدم فيه راجح - وهو قول الإمام ههنا - على ما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة وهذا ما تقدم بيانه).

② ذكر الشيخ الأفغانى - رحمه الله تعالى - الخلاف في هذه المسألة بين الإمام وصاحبيه، ثم علّل قوله وأهمل دليلهما^(٣) (فهذا يدل على ترجيح قول أبي حنيفة، كما تقرر في أصول الإفتاء).

③ اعتمد قول الإمام أبي حنيفة: النسفى^(٤)، والمحبوبى^(٥)، والتمرتاشى^(٦)، وملا خسرو^(٧)؛ وهذا لكونه راجحاً عندهم على ما عرف في الأصول.

١ - الترجيح والتصحيح (٤٣٥)

٢ - ملتنقى الأبحر (١٦٠١٥/٤)

٣ - كشف الحقائق (١٧٢/٢)

٤ - كنز الدقائق (٣٧٧)

٥ - الوقاية (٣٢٢/٣)

٦ - تنوير الأبصار (١٨١/٩)

٧ - غرر الأحكام (٢٨/٢)

كتاب الولاء

۱۹۵۱ اختلافی مسئلہ

ومن تزوج من العجم بمعتقة العرب فولدت له
أولاداً فلولاء ولدها لسوايها عند أبي حنيفة و
محمد - رحمهما الله تعالى - وقال أبو يوسف
- رحمه الله تعالى - يكون ولأولادها لأبيهم.

توضیح المقام:

واضح رہے کہ مسئلہ بالا میں اختلاف مطلقاً "معتقہ" کے بارے میں ہے۔ خواہ وہ معتقہ العرب ہو یا معتقہ العجم، لہذا
"العرب" کی قید اتفاقی ہے۔^(۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

فقہ کا معروف اصول ہے:

"الضعیف لا يعارض القوي" ^(۲)

۱۔ تبیین الحقائق (۱۷۷/۵)، مجمع الأنهر (۳۲/۴)، الہدایہ (۳۴۴/۳)، البحر الرائق (۱۲۰/۸)، الجوہرۃ النیرۃ
(۳۲۰/۲)، الترجیح والتصحیح (۴۳۸)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۳۴/۲)، رد المحتار (۲۰۵/۹)، حاشیہ
الطحطاوی علی الدر المختار (۶۸/۴)، شرح ملا مسکین علی الکنز۔

۲۔ المبسوط للسرخسی (۱۷۰/۲)، الہدایہ (۳۴۳/۳)، وهذا الأصل لا يحتاج - لشهرته - إلى إحالة أو استناد إلى
كتاب من كتب أصول الفقه، بخصوص هذا اللفظ، أما معناه فقد ثبت فيها، منها:

(أ) كشف الأسرار شرح أصول البزدوي (۷۷/۳): وفيه: لا مقابلة بين الضعيف والقوي بل يترجح القوي

(ب) الإحكام في أصول الأحكام للآمدي (۱۴۷/۳): وفيه: لا يقع الأضعف في مقابلة الأقوى

(ج) حاشية العطار على شرح الحلال المحلي (۲۳۸/۱): وفيه: إن هذا الدليل أقوى فلا يعارضه الضعيف

اولاد مذکورہ کی ولاء کو لینے میں یہاں دو چیزیں باہم معارض ہیں:

(۱)۔ ”ولاء عتاقہ“: اس کا تقاضا یہ ہے کہ ”الولاء لمن اعتق“ کے تحت یہ ولاء ان کی معتقہ والدہ کے موالی کو دی جائے۔

(ب)۔ ”باپ کا نسب“: اس کا مطالبہ مفقہی یہ ہے کہ جس طرح اس اولاد کا نسب اس باپ سے ثابت کیا جاتا ہے اسی طرح ولاء کا مستحق بھی اسے قرار دیا جائے۔ اب ان دونوں کی ذاتی کیفیت و حالت ملاحظہ ہو۔

ولاء عتاقہ ایک مستحکم قوی شیء ہے کہ شرعاً بھی اس کو معتبر قرار دیا گیا ہے یہاں تک کہ اس میں کفایت معتبر ہوتی ہے چنانچہ عرب کی معتقہ عورت، عجم کے مفق مرد کا کفو نہیں ہے۔

اور ادھر باپ چونکہ عجمی ہے اور عجم کے حق میں نسب کا معاملہ ضعیف ہے کیونکہ وہ اپنا نسب ضائع کر چکے ہیں بلکہ ان کے نسب کا یہ عالم ہے کہ خود ان کے مابین نسب میں کفایت معتبر نہیں ہے۔

لہذا ثابت ہوا کہ ولاء عتاقہ قوی چیز ہے اور عجمیوں کا نسب ضعیف ہے، چنانچہ مذکورہ بالا اصول کے تناظر میں ضعیف چونکہ قوی کے معارض نہیں ہو سکتا لہذا ولاء مذکورہ ”ولاء عتاقہ“ کے تحت ماں کے موالی کو ملے گی۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن قطلوبغا:

قوله: (ومن تزوج من العجم بمعتقة من العرب فولدت له اولادا فولاء ولدها لمواليها عند أبي حنيفة)

الهداية: وهو قول محمد أيضا، وقال أبو يوسف: حكم أبيه وحكمه سواء.

وقال جمال الإسلام في شرحه: الصحيح قولهما.^(۲)

قال الحلبي:

ولو تزوج عجمي له مولى موالاة أو لا معتقة فولدت منه فولاء الولد لمواليها، وعند أبي يوسف

حكمه حكم أبيه.^(۳) (ومن المعلوم ان القول المقدم فيه راجح كما عرفت سابقا).

في الفتاوى الهندية:

حر عجمي نكح معتقة ولم يعتقه أحد فولدت فولاء ولدها لمواليها وكذا إن كان الأب والى

۱۔ الهداية (۳/۴۳)، الباب في شرح الكتاب (۳/۲۴)، المبسوط للسرخسي (۸/۸۹۰، ۸/۸۹۰)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۲/۳۴)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (۴/۶۸)، كشف الحقائق (۲/۱۷۹)، رمز الحقائق

(۲/۱۶۹)، مجمع الأنهر (۴/۳۲)، تبیین الحقائق (۵/۱۷۷)

۲۔ الترجيح والتصحيح (۴۳۸)

۳۔ ملتقى الأبحر (۴/۳۲، ۳۱)

رجلا وهذا قول أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى^(١) (فالاقتصار فيه على قول الطرفين وعدم التعرض لقوله - في معرض البيان - يدل على ترجيح قولهما رحمهما الله تعالى على ما عرف في أصول الإفتاء)

① قال ابن نجيم:

قال رحمه الله: (عجمي تزوج معتقة فولدت فولاء ولدها لمواليها وإن كان له ولاء الموالاة) يعني وإن كان للأب ولاء الموالاة، وهذا عند أبي حنيفة ومحمد. وقال أبو يوسف حكم الأب حكم أبيه في الوجهين... وإن كان مولى الموالاة فولدت منه فهو مولى لموالي الأم عندهما. وقال أبو يوسف الولد مولى لموالي الأب لهما أن ولاء العتق أقوى من موالى الموالاة؛ لأن ولاء العتق لا يحتمل الفسخ وولاء الموالاة يحتمل الفسخ فرجح الأكيد الأقوى على الأضعف وإن كان أعجميا وهي مسألة المتن.^(٢) فاكتمى به الشارح العلامة ولم يعلل قول أبي يوسف. فهذا علم أن قولهما قد ترجح عنده على ما تقرر في الأصول -.

② وكذا هذا الأفغانى حذو ابن نجيم، وأتى بتعليل قول الطرفين فقط بعد أن ذكر الخلاف المذكور وأهمل دليل الإمام الثانى، فهذا كله يدل على ترجيح قولهما عنده. كما تقدم.^(٣)

③ اعتمد قول الطرفين، النسفى^(٤) والمحبوبى^(٥) والتمرتاشى^(٦) وملا خسرو^(٧)، وهذا لكونه راجحا عندهم على ما تقرر فى الأصول.

④ قد أخرج أصحاب الشروح دليل الطرفين فيه مضمين جواب دليل أبى يوسف، وذاك ترجيح لقولهما عندهم وقد سبق بيانه.^(٨)

١- الفتاوى الهندية (٢٨/٥)

٢- البحر الرائق (١٢٠، ١١٩/٨)

٣- كشف الحقائق (١٧٩/٢)

٤- كنز الدقائق (٣٨٤، ٣٨٣)

٥- الوقاية (٣٣٥/٣)

٦- تنوير الأبصار (٢٠٥/٩)

٧- غرر الأحكام (٣٤/٢)

٨- الهداية (٣٤٣/٣)، تبين الحقائق (١٧٧/٥)، المبسوط للسرخسى (٨٩، ٨٨/٨)، رمز الحقائق (١٦٩/٢)، مجمع

الأنهر (٣٢/٤)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٣٤/٢)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٦٨/٤)

كتاب الجنایات

[۱۹۶] اختلافی مسئلہ

شبه العمدة عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى : أن
يتعمد الضرب بما ليس بسلاح، ولا ما أجري
مجرأه، وقالوا رحمهما الله تعالى : ... وشبه
العمدة : أن يتعمد ضربه بما لا يقتل به غالبا.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل: (۱)

- اولاً یہاں چند امور کا ذکر موزوں ہے جو متدلات ذیل کیلئے توطیر و تمہید کی حیثیت کے حامل ہیں:
- ۱۔ قتل عمد میں قصاص (قود) واجب ہوتا ہے اور شبہ عمد میں دیت (ارش)، یعنی - بالفاظ دیگر - جہاں قود کا حکم ہو وہ قتل، قتل عمد ہوگا اور جس قتل کے بارے میں دیت و ارش کا حکم وہ، وہ شبہ عمد ہوگا۔ و ہذا کلمہ ظاہر
- ب۔ قتل خطا، شبہ عمد کے معنی میں آتا ہے۔ (۲)

۱۔ قد ذکر الإمام الحصاص و شيخنا العثماني - رحمه الله تعالى - دلائل الإمام فيه باليسط والتفصيل مع التحقيق والتدقيق . انظر "شرح مختصر الطحاوي للحصاص" (٤١٨/٥ - ٤٢٣) و "إعلاء السنن" (٨٣/١٨ - ٨٩) فينبغي لمباحث لفث النظر إليها . وعلى عكس ذلك ما استدلل به الصاحبان والشافعي - رحمهم الله تعالى - من الأحاديث والآثار وغير ذلك، قد أجاب عنها الإمام القدوري في كتابه الجامع "التجريد" (١١/٥٥١٩ - ٥٥١٩) والحصاص في "شرح مختصر الطحاوي" (٤٢٣/٥ - ٤٢٦) بأجوبة مفصلة محققة تنشرح بها الصدور وترتضي بها العقول.

ج۔ جس چیز سے عموماً آدمی مر جاتا ہو (اور دھاری دار نہ ہو^(۱)) صاحبین کے نزدیک اس کا شمار قتلِ عمد میں ہوتا ہے لہذا وہاں قود کا حکم ہوگا جبکہ امام صاحب کے نزدیک وہ شبہ عمد ہی کہلاتا ہے بشرطیکہ وہ کوئی سحر ق لا جزاء دھار داری نہ ہو، چنانچہ اس میں دیت کا حکم صادر کیا جائے گا۔^(۲)

(۱) عن عقبۃ بن اوس عن عبد اللہ (بن عمرو) ان رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم قال: ألا وإن قتیل الخطأ شبه العمد کان بالوسط والعصا مائة من الإبل، أربعون فی بطونها أولادها۔^(۳)

۱۔ نبھنسی إلى زیادة ما فی الہلالین فضیلة الشیخ المفتی الموقر حمید اللہ جان حفظہ اللہ تعالیٰ (رئیس دارالافتاء بالجامعة الأشرفیة فی لاہور سابقاً) لما سرح نظره علی بعض هذه المسودة وأفادنی بآرائه القیمة الحلیة فی أثناء تألیفه فجزاه اللہ تعالیٰ عنی جزاء جزیلاً خیراً وافیاً فی عالمی الفناء والبقاء۔

۲۔ شرح مختصر الطحاوی للخصاص (۵/۴۱۷، ۴۱۸)

۳۔ سنن النسائی (۸/۴۱)، الرقم (۴۷۹۳)

(أ) قال ابن حجر فی "التلخیص الحبیر" (۴/۴۸، ۴۷):

رواه أبو داود والنسائی وابن ماجہ، من حدیث عبد اللہ بن عمرو، وصححه ابن حبان، وقال ابن القطان: هو صحیح ولا یضره الاختلاف۔

(ب) قال الزیلعی فی "نصب الرایة" (۴/۴۹۲):

روي من حدیث عبد اللہ بن عمرو ومن حدیث ابن عمر ومن حدیث ابن عباس:

- فحدیث عبد اللہ بن عمرو: أخرجه أبو داود والنسائی وابن ماجہ عن خالد الحذاء عن القاسم بن ربیعة عن عقبۃ بن اوس عن عبد اللہ بن عمرو بن العاص أن النبی صلی اللہ علیہ وسلم قال: ألا إن دية الخطأ شبه العمد ما کان بالوسط والعصا مائة من الإبل: منها أربعون فی بطونها أولادها انتهى۔ ورواه ابن حبان فی "صحیحه" فی النوع الثالث والأربعین من القسم الثالث قال فی "التنقیح": وعقبۃ بن اوس وثقه ابن سعد والعجلي وابن حبان وقد روى عنه محمد بن سیرین مع جلالتہ والقاسم وثقه أبو داود وابن المدینی وابن حبان انتهى۔ وأخرجه النسائی أيضاً عن خالد عن القاسم عن عقبۃ بن اوس عن رجل من أصحاب النبی صلی اللہ علیہ وسلم وأخرجه أيضاً عن خالد عن القاسم عن عقبۃ أن النبی صلی اللہ علیہ وسلم مرسلأ وأخرجه الدارقطنی فی "سننه- فی الحدود" عن ایوب السخیتانی عن القاسم بن ربیعة عن عبد اللہ بن عمرو مرفوعاً نحوه لم یذكر فیہ عقبۃ بن اوس قال ابن القطان فی "کتابه": هو حدیث صحیح من رواية عبد اللہ بن عمرو بن العاص ولا یضره الاختلاف الذي وقع فیہ وعقبۃ بن اوس بصري تابعي ثقة انتهى۔

- وأما حدیث ابن عمر: فأخرجه أبو داود والنسائی وابن ماجہ عن علي بن زید بن جدعان عن القاسم بن ربیعة عن ابن عمر أن رسول اللہ صلی اللہ علیہ وسلم خطب يوم الفتح بمكة فکبر ثلاثاً ثم قال: لا إله إلا اللہ وحده صدق وعده ونصر عبده وهزم الأحزاب وحده إلا ان کل مأثرة كانت فی الجاهلیة من دم أو مال تحت قدمي إلا ما کان ==

وجه استدلاله به كـ "عصا" اپنے اطلاق کی بدولت "بڑے عصا" کو بھی شامل ہے۔^(۱)

(۲) حدثنا إبراهيم بن المستمير. ثنا الحر بن مالك العنبري. ثنا مبارک بن فضالة عن الحسن عن

==

من سقاية الحاج وسدانة البيت ثم قال: ألا إن دية الخطأ شبه العمد ما كان بالسوط والعصا مائة من الإبل: منها أربعون في بطونها أولادها انتهى. ورواه أحمد والشافعي وإسحاق بن راهويه في "مسانيدهم" ورواه ابن أبي شيبة وعبد الرزاق في "مصنفيهما" ومن طريق عبد الرزاق رواه الطبراني في "معجمه" والدارقطني في "سننه" قال ابن القطان في "كتابه": وهو حديث لا يصح لضعف علي بن زيد انتهى.

-وأما حديث ابن عباس: فرواه إسحاق بن راهويه في "مسنده" أخبرنا عيسى بن يونس ثنا إسماعيل بن مسلم عن عمرو بن دينار عن طاوس عن ابن عباس قال: قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: "شبه العمد قتل الحجر والعصا فيه الدية مغلظة من أسنان الإبل مختصر وقد تقدم قريبا.

(ج) قال الشوكاني في "نيل الاوطار" (۱۰۱/۷):

وقد صححه ابن حبان وقال ابن القطان هو صحيح ولا يضره الاختلاف.

(د) قال ابن الملقن في "البدر المنير" (۳۵۹/۸):

أخرجها ابن حبان في "صحيحه" بنحو من لفظ أبي داود والنسائي، وقال ابن القطان في "علله": هو صحيح ولا يضره الاختلاف.

۱- تبين الحقائق (۱۰۰/۶)، الاختيار لتعليل المختار (۲۹، ۲۸/۵)، البحر الرائق (۱۲/۹)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (۲۵۹/۴)، الفقه النافع (ص: ۱۳۵۴، الفقرة: ۱۱۱۱)، التجريد (۱۱/۵۵۰۴، ۵۵۰۳)، العناية (۱۰/۲۳۰)، الكفاية (۷۱/۱۰)، البناية (۳۵۶/۱۵)، رمز الحقائق (۲۳۴/۲)، خلاصة الدلائل لحسام الدين الرازى (۱۲۲/۲)

فائدة مهمة:

أتى شيخ شيوخنا العثماني -رحمه الله تعالى- في شرح هذا الحديث بكلام رائع في توجيهه وتأيد لقول الإمام، فأنقل ما قاله بأسره:

قلت: المراد من السوط والعصا هو ما يستعمل لغير القتل أيضا، سواء استعمل للقتل أيضا أم لا، فيشمل العصا الكبير والحجر الكبير، كما يدل عليه حديث: "لا قود إلا بالسيف"، وقال أبو يوسف ومحمد: هو على العصا الصغير الذي لا يقتل مثله. وتاويل أبي حنيفة أشبه؛ لكونه مؤيدا بالمعقول والمنقول.

أما المنقول فقوله: "لا قود إلا بالسيف" -وأما المعقول فهو أن العصا الكبير كما يستعمل للقتل يستعمل لغير القتل أيضا، فلما قال القاتل: ما أردت القتل، فلا يكذب له هناك، فيقبل قوله، ويجعل خطأ شبه العمد. ۵۱

- أبي بكرة قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: (لا قود إلا بالسيف).^(١)
- (٣) سفيان عن جابر عن أبي عازب عن النعمان بن بشير قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: لكل شيء خطأ إلا السيف ولكل خطأ أرش.^(٢)
- (٣) ثنا قيس بن الربيع عن أبي حصين عن إبراهيم بن بنت النعمان بن بشير عن النعمان بن بشير أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال: كل شيء سوى الحديد خطأ ولكل خطأ أرش.^(٣)
- (٥) عن الحسن قال: قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: قتل السوط والعصا شبه عمد.^(٤)

١- سنن ابن ماجه (٨٨٩/٢) الرقم (٢٦٦٨)، وكذا رواه ابن ماجه من طريق سفيان عن جابر عن أبي عازب عن النعمان بن بشير أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال: (لا قود إلا بالسيف)

قال الشيخ العثماني - رحمه الله تعالى - بعد أن أطل الكلام فيه:

فلا وجه لرد رواية مبارك بن فضالة أيضا، وإعلال البيهقي له ان كان من جهة تدليس مبارك بن فضالة، فالتدليس ليس بحرج عندنا، وإن كان من جهة ضعف مبارك فالأكثر على توثيقه كما يتضح من "التهذيب". بالجملة الحديث حجة، مرسل كان أو مستندا من أبي بكرة، أو من النعمان بن بشير أو من كليهما. (إعلاء السنن: ٨٤/١٨)

٢- مسند أحمد بن حنبل (٢٧٢/٤) الرقم (١٨٤١٩)، وكذا انظر له: سنن الدارقطني (١٠٦/٣)، السنن الكبرى للبيهقي (٤٢/٨) الرقم (١٦٤٠٣)، مصنف ابن أبي شيبة (٣٤٨/٥) الرقم (٢٦٧٧٢)، مصنف عبد الرزاق (٢٧٣/٩) الرقم (١٧١٨٢)

قال الإمام الحصاص فيه:

فإن طعنوا فيه من جابر الجعفي، وأنه قد تكلم فيه. قيل له: قد وثقه سفيان الثوري وحمل عنه قوم ثقات جلة. (شرح مختصر الطحاوي له: ٤١٨/٥)

٣- السنن الكبرى (٤٢/٨) الرقم (١٥٧٦١)

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

فإن طعنوا فيه من قيس بن الربيع بأنه ضعيف أو ليس بحجة أو غير ذلك. (حيث قال البيهقي - مثلا - بعد ذكر دليلنا هذا: "وقيس ضعيف في الحديث، ليس بحجة" انظر "مختصر خلافيات البيهقي ٣٤٢:٤")

قيل له: وثقه الثوري وشعبة، وقال أبو الوليد الطيالسي: "كان قيس بن الربيع ثقة حسن الحديث".

وقال سفيان بن عيينة: "مارأيت رجلا بالكوفة أجود حديثا منه". انظر (تهذيب الكمال ٣٠:٢٤، وتهذيب التهذيب ٣٥١:٨)

٤- مصنف ابن أبي شيبة (٣٤٨/٥) الرقم (٢٦٧٦٧)

وهذا مرسل كما قال الزيلعي (نصب الراية: ٣٩٢/٤)؛ والمرسل حجة عندنا.

القول الصواب في مسائل الكتاب

- (٦) عن ابن عباس قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: من قتل في عميا أو رميا تكون بينهم بحجر أو سوط أو بعضا فعقله عقل خطأ ومن قتل عمدا فقتل يده. ^(١)
- (٧) عن المغيرة بن شعبه: أن امرأة قتلت ضررتها بعمود فسطاط فأتى فيه رسول الله - صلى الله عليه وسلم - فقضى على عاقلتها بالدية وكانت حاملا فقضى في الجنين بغرة. ^(٢)
- وجه استدلال یہ ہے کہ ”عمود فسطاط“ سے عموماً آدمی مر جاتا ہے اس کے باوجود آپ صلی اللہ علیہ وسلم نے اس میں دیت لازم فرمائی قصاص واجب نہیں کیا چنانچہ معلوم ہوا کہ اس طرح کا قتل ”شبه عمد“ کہلائے گا۔ ^(٣)
- (٨) عن ابن جريج حدثنا عبد الكريم عن علي وابن مسعود قالوا: إن العمد السلاح وشبه العمد الحجر والعصا ويغلظ شبه العمد الدية ولا يقتل منه. ^(٤)
- (٩) عن علي - رضي الله عنه - قال: شبه العمد الضربة بالخشبة أو القذفة بالحجر العظيم والدية اثلاث. ^(٥)

١- سنن النسائي (٣٩/٨) الرقم (٤٧٨٩)، وكذا انظر له: السنن الكبرى (٢٥/٨) الرقم (١٥٦٦٢)، المعجم الكبير للطبراني (٢٢٠/٩) الرقم (١٠٦٩٢)، سنن أبي داود (٣٢٣/٤) الرقم (٤٥٩٣)، سنن الدارقطني (٩٣/٣)، مصنف عبد الرزاق (٢٧٩/٩) الرقم (١٧٢٠٣)

قال الطحاوي:

فقطع طاعن في هذا الحديث، فقال: قد روى هذا الحديث عن عمرو من هو أثبت من سليمان بن كثير، وهو سفيان بن عيينة فذكر ما قتد حدثنا يونس قال: حدثنا سفيان، عن عمرو، عن طاووس مثله، ولم يذكر النبي صلى الله عليه وسلم، ولا ابن عباس فكان جوابنا له في ذلك بتوفيق الله عز وجل وعونه: أن سفيان قد كان يحدث به هكذا بأخرة، وقد كان يحدث به قبل ذلك، كما حدث به سليمان بن كثير، ولو اختلفا، لكان سليمان مقبول الرواية، ثبتا فيها، مما لو روى حديثا، فتفرد به، لكان مقبولا منه، وإذا كان كذلك كان فيما زاده على غيره في حديث مقبولة زيادته فيه عليه.

(شرح مشكل الآثار: ٤١٥/١٢، الرقم: ٤٩٠٠)

٢- صحيح مسلم (١١١/٥) الرقم (٤٤٨٨)

٣- شرح مختصر الطحاوي للحصاص (٤٢٠/٥)

٤- كنز العمال (٢٠٤/١٥) الرقم (٤٠٣٦٩)

قال شيخنا العثماني:

عبد الكريم - الجزري - عن علي وابن مسعود (رضي الله عنهما) منقطع، ولكن لا ضير؛ فإن المرسل عندنا حجة، لاسيما في مقام التأييد والتقوية، فتدبر. (إعلاء السنن: ٨٥/١٨)

٥- مصنف ابن أبي شيبة (٣٤٨/٥) الرقم (٢٦٧٦٢)، مصنف عبد الرزاق (٢٨٠/٩) الرقم (١٧٢٠٥)

قول مفتي بهي تخرج:

① في الهندية:

وشبه العمد أن يعتمد الضرب بما ليس بسلاح ولا ما جرى مجرى السلاح عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى وقال أبو يوسف ومحمد (رحمهما الله تعالى) إذا ضربه بحجر عظيم أو خشبة عظيمة فهو عمد وشبه العمد أن يعتمد ضربه بما لا يقتل به غالبا والصحيح قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى كذا في المضمرات. (١)

② قال التمرناشي والحصكفي:

(و) الثاني (شبهه وهو أن يقصد ضربه بغير ما ذكر) أي بما لا يفرق الأجزاء ولو بحجر وخشب كبيرين عنده خلافا لغيره.

قال الشامي:

(قوله خلافا لغيره) أي للإمامين - أي أبي يوسف ومحمد - والأئمة الثلاثة فإنه عمد عندهم لما مر من تعريفه عندهم ... ويفتي بقوله كما في التهمة ٥١. (٢)

③ قال ابن قطلوبغا:

قوله (وشبه العمد عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى: أن يعتمد الضرب بما ليس بسلاح، ولا ما أجري مجرى السلاح إلخ)

قال الإمام بهاء الدين المنسوب إلي إسيباج في شرحه: الصحيح قول أبي حنيفة. وفي الكبرى: الفتوى في شبه العمد على ما قاله أبو حنيفة. (٣)

④ قال القهستاني:

(وشبه العمد ضربه قصدا بغير ما ذكر) ... وشبه العمد عندهما بما لا يقتل غالبا - إلى أن قال - ويفتي بقوله كما في التهمة. (٤)

١ - الفتاوى الهندية (٣٠٢/٦)

٢ - الدر المختار مع رد المحتار (١٦٠، ١٥٩/١٠)

٣ - الترجيح والتصحيح (٤٤١)

٤ - جامع الرموز (٥٩٣/٢)

- ٥- مشى أصحاب المتن على قول الإمام^(١) وهذا ترجيح له أيضا.
- ٦- آخر الشارحون دليل الإمام فيه وأكثرهم ضمنوه جواب دليلهما وهذا ترجيح لقوله عندهم كما عرف في موضعه.^(٢)

١- المختار للفتوى (٢٨/٥)، كنز الدقائق (٤٤٨)، الوقاية (٩٥/٤)، النقاية (٤٦٣/٢)، غرر الأحكام (٩٠/٢)، تنوير الأبصار (١٥٩/١٠)

٢- الاختيار لتعليل المختار (٢٩، ٢٨/٥)، الهداية (٥٥٥/٤)، شرح النقاية (٤٦٥، ٤٦٤/٢)، البحر الرائق (١٢/٩)، تبين الحقائق (١٠٠/٦)، رمز الحقائق (٢٣٤/٢)

كتاب الديات

[١٩٤] اختلافي مسئلة

ودية شبه العمد عند أبي حنيفة وأبي يوسف مائة من الإبل
أرباعاً: خمس وعشرون بنت مخاض، وخمس وعشرون
بنت لبون، وخمس وعشرون حقة، وخمس وعشرون
جدعة، (وقال محمد: أثلاثاً: ثلاثون جدعة، وثلاثون حقة،
وأربعون ثنية، كلها خلفات في بطونها أولادها).^(١)

مفتي به قول:

فتوى اس میں شیخین - رحمہما اللہ تعالیٰ - کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(١) عن علقمة والأسود قال عبد الله - هو ابن مسعود رضى الله عنه - في شبه العمد خمس وعشرون حقة وخمسة وعشرون جدعة وخمس وعشرون بنات لبون وخمس وعشرون بنات مخاض.^(٢)

١- الهداية (٥٧٧/٤)، الأصل المعروف بالمبسوط للشيباني (٤٥٠/٤)، المبسوط للسرخسي (٧٦/٢٦)، الفقه النافع (ص: ١٣٦٩، الفقرة: ١١٢٩)، الجوهرة النيرة (٣٤١/٢)، التجريد (٥٦٩٥/١١)، ملتقى الأبحر (٣٤٠/٤)، الاختيار لتعليل المختار (٣٩/٥)، الفتاوى الولوالجية (٣٢٤/٥)، تحفة الفقهاء (١٠٧/٣)، خلاصة الدلائل لحسام الدين الرازي (١٣٥/٢)، البحر الرائق (٧٦/٩)، شرح الوقاية (١١٤/٤)، تبیین الحقائق (١٢٦/٦)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (١٠٣/٢)، رمز الحقائق (٢٤٣/٢)، شرح النقاية (٤٨٥/٢)، كشف الحقائق (٢٨٠/٢)، اللباب في شرح الكتاب (٣٦/٣)، جامع الرموز (٦٠٩/٢)، الترحيح والتصحيح (٤٤٩)، الموسوعة الفقهية الكويتية (٥١/٢١)، النتف في الفتاوى (٦٦٦/٢)

٢- سنن أبى داود (٣١١/٤) الرقم (٤٥٥٤)، سكت عنه أبو داود والمنذري، وكذا انظر له: السنن الكبرى للبيهقي

(٦٩/٨) الرقم (١٦٥٥٣)، مصنف ابن أبى شيبة (٣٤٧/٥) الرقم (٢٦٧٥٥)

==

یہ اگرچہ صورتہ موقوف ہے مگر حکماً مرفوع ہے کیونکہ مقادیر کے سلسلہ میں آراء کو کوئی دخل نہیں ہے۔^(۱)

(۲) حدثنا يوسف عن أبيه عن أبي حنيفة عن حماد عن إبراهيم عن ابن مسعود رضى الله عنه قال في شبه العمد أربعة وخمسون وعشرون لبون.^(۲)

(۳) حدثنا عبد الله بن أحمد بن حنبل ثنا محمد بن بكار ثنا أبو معشر عن صالح بن أبي الأخضر عن الزهرى عن السائب بن يزيد - رضى الله عنه - قال:

كانت البدية على عهد رسول الله صلى الله عليه وسلم مائة من الإبل أربعة أسنان خمسة وعشرين حقة وخمسة وعشرين جذعة وخمسة وعشرين بنات لبون وخمسة وعشرين بنات مخاض.^(۳)

تنبيه:

يعارضه ما روى عبد الله بن عمرو وزيد بن ثابت - رضى الله عنهما - وغيرهما أن دية شبه العمد ثلاثون حقة، وثلاثون جذعة، وأربعون خلفه. فانظر لوجه ترجيح قول عبد الله بن مسعود: إعلاء السنن (۱۸/۱۴۷) وبدائع الصنائع (۳۰۴/۶)؛ فقد قاما فيه خير قيام.

۱- إعلاء السنن (۱۸/۱۴۷)، شرح النقاية (۲/۴۸۶)

۲- كتاب الآثار برواية أبي يوسف (۱/۲۱۹) الرقم (۹۶۶)

۳- المعجم الكبير (۷/۱۵۰) الرقم (۶۶۶)، وكذا انظر له: المطالب العالية لابن حجر (۹/۱۸۶) الرقم (۱۹۰۹) بغية الباحث عن زوائد مسند الحارث (۲/۵۷۲) الرقم (۵۲۶)، الدييات لابن أبي عاصم (۱/۳۲)

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

من رجاله محمد بن بكار هو محمد بن بكار بن الريان الرصافي وأبو معشر هو نجيع بن عبد الرحمن السندی وصالح هو اليمامى والزهرى هو الزهرى المعروف. أما "أبو معشر" و"صالح" منهم فضعهما الهيثمى فى "مجمع الزوائد" (۶/۳۲۵). قلت - القائل العبد الضعيف -: "أبو معشر" و"صالح" كلاهما ليسا بضعفين شديدين بل هما ممن يعتبر به كما قال أحمد بن حنبل عن الأول: "ولكن أكذب حديثه، اعتبر به" (كما فى تهذيب التهذيب لابن حجر ۱۰: ۳۷۵، وتهذيب الكمال للمزى ۲۹: ۳۲۵، و تاريخ بغداد ۱۵: ۵۹۱، ومغنى الأحيار ۳: ۱۱۳، وسير أعلام النبلاء ۷: ۴۳۷) وقال ابن حجر عن الثانى: "ضعيف يعتبر به" وروى له أصحاب السنن الأربعة أيضاً (كما فى تقريب التهذيب ۲: ۲۷۱). فذكرته ههنا للإعتبار وقد يصلح له.

واضح رہے کہ صحابی کا قول ”کان الأمر فی عهد النبی صلی اللہ علیہ وسلم کذا“ مرفوع کے حکم میں ہوتا ہے۔^(۱)
وجہ استدلال کی رو سے اتنی بات تو ظاہر ہے کہ اس روایت میں قتل خطا کی دیت مراد نہیں ہے کیونکہ قتل خطا میں
اخماساً دیت واجب ہوتی ہے لہذا معلوم ہوا کہ اس سے شبہ عمدہ کی دیت مراد ہے۔^(۲)

(۳) أخبرنا أبو حنيفة عن حماد عن إبراهيم قال:

ما أصيب من ذلك من شيء عمدا ففيه القصاص وما لم يستطع فيه القصاص ففيه الدية، فإن
كان خطياً فخمسة أسنان من الإبل، وإن كان شبه العمدة فأربعة أسنان من الإبل.^(۳)

(۵) عن أبي بكر بن محمد بن عمرو بن حزم، عن أبيه، عن جده -رضي الله عنه- أن النبي -صلى
الله عليه وسلم- كتب إلى أهل اليمن... فذكر الحديث، وفيه: ”وإن في النفس الدية مائة من
الإبل.“^(۴)

وفي رواية: ”وفي النفس المؤمنة مائة من الإبل.“^(۵)

اس سے مراد یہ ہے کہ اس میں سے جو ادنیٰ ہو وہ دیا جائے اور قول مفتی بہ کے موافق ذکر کردہ مقدار ادنیٰ ہی ہے۔^(۶)
نیز حدیث بالا کا مقتضی سواؤنٹوں کی ادائیگی ہے لہذا اگر ہم اس میں خلفات (یعنی حاملہ اونٹنیوں) کا حکم دیں -جیسا
کہ امام محمد کا قول ہے- تو سو کے عدد پر زیادتی لازم آئے گی کیونکہ ”حمل“ بھی من وجہ ایک مستقل ذات ہے۔^(۷)
تاہم امام بھصاص نے اس کی وجہ استدلال میں یہ رقم فرمایا ہے کہ اس حدیث کا عموم ”کل ما يقع عليه الإسم“

۱۔ إعلاء السنن (۱۸/۱۴۸)

۲۔ المبسوط للسرخسي (۷۷/۲۶)، البحر الرائق (۷۶/۹)، الفتاوى الولوالجية (۳۲۴/۵)، التجريد (۱۱/۵۶۹۶)،
مجمع الأنهر (۴/۳۴۱)، رمز الحقائق (۲/۲۴۳)، تبیین الحقائق (۶/۱۲۶)، كشف الحقائق (۲/۲۸۰)، الاختيار
لتعليل المختار (۵/۳۹)

۳۔ كتاب الآثار برواية محمد الشيباني (ص: ۱۴۳) الرقم (۵۵۷)

۴۔ المستدرک علی الصحیحین (۱/۵۵۲) الرقم (۱۴۴۷)، وصححه الحاكم، وكذا انظر له: صحيح ابن خبان
(۱۴/۵۰۱) الرقم (۶۵۵۹)، سنن النسائي (۸/۴۲۸) الرقم (۴۸۶۸) الموطأ۔ رواية محمد بن الحسن۔ (۳/۳) الرقم
(۶۶۲)، السنن الكبرى (۴/۸۹) الرقم (۷۵۰۷)، سنن الدارمي (۲/۲۵۳) الرقم (۲۳۶۵)، معرفة السنن والآثار
للبيهقي (۱۳/۲۴۴) الرقم (۵۱۴۱)، السنن الصغرى (۶/۴۳۳) الرقم (۲۴۱۷)

۵۔ أخرجه البيهقي في الصغير (۶/۴۸۷) برقم (۲۴۶۷) والكبير (۸/۱۰۰) باب دية أهل الذمة.

۶۔ المبسوط للسرخسي (۷۷/۲۶)، مجمع الأنهر (۴/۳۴۱)، شرح النقاية (۲/۴۸۵)

۷۔ بدائع الصنائع (۶/۳۰۴)، تبیین الحقائق (۶/۱۲۶)، كشف الحقائق (۲/۲۸۰)، الاختيار لتعليل المختار (۵/۳۹)

کا متقاضی ہے چنانچہ ہم نے اس میں دیت کو اربعاً واجب کیا ہے کیونکہ اس مقدار کے وجوب پر سب متفق ہیں، اور ہم نے اس پر (افزون کی عمر کے اعتبار سے) زیادتی واجب نہیں کی اس لیے کہ عموم اس کے منافی ہے۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن قطلوبغا:

قوله (ودية شبه العمدة عند أبي حنيفة وأبي يوسف مائة من الإبل أرباعاً. الخ) قال الأسيبجاني: وهذا قول عبد الله بن مسعود، وعن عمر بن يزيد: ثلاثون حقة وثلاثون جذعة وأربعون مابين ثنية إلى بازل عام، كلها خلفه في بطونها أولادها، وهو قول محمد والشافعي. والصحيح قول عبد الله بن مسعود (وهو قول أبي حنيفة وأبي يوسف).^(۲)

قال الكاساني:

ودية شبه العمدة أرباع عندهما: خمس وعشرون بنت مخاص، وخمس وعشرون بنت لبون، وخمس وعشرون حقة، وخمس وعشرون جذعة، وهو مذهب عبد الله بن مسعود رضي الله عنه. وعند محمد: أثلاث: ثلاثون حقة، وثلاثون جذعة. وأربعون مابين ثنية إلى بازل عامها كله خلفه، وهو مذهب سيدنا عمر، وزيد بن ثابت رضي الله عنهما.

وعن سيدنا علي رضي الله عنه أنه قال: في شبه العمدة أثلاث ثلاثة وثلاثون حقة، وثلاثة وثلاثون جذعة، وأربعة وثلاثون خلفه. والصحابة رضي الله عنهم متي اختلفت في مسألة على قولين أو ثلاثة يجب ترجيح قول البعض على البعض، والترجيح ههنا لقول ابن مسعود رضي الله عنه. (وهو مذهب أبي حنيفة وأبي يوسف)^(۳)

قال الحلبي:

الدية المغلظة من الإبل مائة أرباعاً، بنات مخاص وبنات لبون وحقاق وجذاع من كل خمس وعشرين، وعند محمد: ثلاثون حقة وثلاثون جذعة وأربعون ثنية كلها خلفات في بطونها أولادها.^(۴) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح كما عرفت سابقاً في مواضع عديدة)

۱۔ شرح مختصر الطحاوی للحصاص (۴۲۹/۵)

۲۔ الترجيح والتصحيح (۴۴۹)

۳۔ بدائع الصنائع (۳۰۴/۶)

۴۔ ملتقى الأبحر (۳۴۰، ۳۴۱/۴)

وفى شبه العمدة تجب المائة أرباعاً عند أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى خمس وعشرون ابنة مخاض وخمس وعشرون ابنة لبون وخمس وعشرون حقة وخمس وعشرون جذعة كذا في المحيط^(١) (فالاقتصار فيه على قول الشيخين وعدم التعرض لقول محمد لكون قولهما مختاراً في الباب وراجحاً عند أولى الألباب).

٥ كذا في الكتب الأخرى^(٢).

٦ والمتون على قول الشيخين رحمهما الله تعالى^(٣) وهذا ترجيح له أيضاً.

٨ آخر الشارحون وغيرهم دليل الشيخين فيه وضمنه أكثرهم جواب دليل محمد وهذا ترجيح لقولهما عندهم كما عرف في موضعه^(٣).

[١٩٨] اختلاف في مسئلة

ولا يثبت السدية إلا من هذه الأنواع الثلاثة (أي الإبل والذهب والفضة) عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وقالوا - رحمهما الله تعالى - : منها ومن البقر مائتا بقرة ومن الغنم ألفا شاة ومن الحلل مائتا حلة كل حلة ثوبان.

مفتى به قول:

فتوى اس میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

١۔ الفتاویٰ الهندیة (٢٤/٦)

٢۔ خلاصة الفتاوی (٢٤٥/٤)، لسان الحکام (٣٩٦/١)، خلاصة الدلائل لحسام الدین الرازی (١٣٥/٢)، فتاویٰ

النوازل (٤٤٥)، الفتاوی السراجیة (١٤٥)

٣۔ المختار للفتوی (٣٩/٥)، كنز الدقائق (٤٥٨)، الوقایة (١١٤/٤)، النقایة (٤٥٨/٢)، غرر الأحکام (١٠٣/٢)،

تنویر الأبصار (٢٣٥/١٠)، بداية المبتدی (٢٤٤/١)

٤۔ المبسوط للسرْحسی (٧٧/٢٦)، الهدایة (٥٧٧، ٥٧٨/٤)، تبیین الحقائق (١٢٦/٦)، الاختیار لتعلیل المختار

(٣٩٠، ٤٠/٥)، مجمع الأنهر (٣٤١/٤)، الفتاوی الولوالحیة (٣٢٤/٥)، البحر الرائق (٧٦/٩)، كشف الحقائق

(٢٨٠/٢)، رمز الحقائق (٢٤٣/٢)

قول مفتي به كما متدل:

- (١) عن أبي بكر بن محمد بن عمر وابن حزم، عن أبيه، عن جده رضى الله عنه أن النبي صلى الله عليه وآله وسلم كتب إلى أهل اليمن..... فذكر الحديث، وفيه: وإن في النفس الدية مائة من الإبل. (١)
- (٢) أخبرنا أبو حنيفة عن الهيثم عن عامر الشعبي عن عبيدة السلماني عن عمر بن الخطاب رضى الله عنه قال: على أهل الورق من الدية عشرة آلاف درهم وعلى أهل الذهب ألف دينار. (٢)

١- المستدرک علی الصحيحین (٥٥٢/١) الرقم (١٤٤٧) وصححه الحاكم، وكذا انظر له: صحيح ابن حبان (٥٠١/١٤)، الرقم (٦٥٥٩)، سنن النسائي (٤٢٨/٨) الرقم (٤٨٦٨)، المؤطا - رواية محمد بن الحسن - (٣/٣)، الرقم (٦٦٢)، السنن الكبرى (٨٩/٤)، الرقم (٧٥٠٧)، سنن الدارمي (٢٥٣/٢) الرقم (٢٣٦٥)، معرفة السنن والآثار للبيهقي (٢٤٤/١٣) الرقم (٥١٤١)، السنن الصغرى (٤٣٣/٦) الرقم (٢٤١٧)

٢- كتاب الآثار برواية محمد بن الحسن (ص: ١٤٢) الرقم (٥٥٤)، وكذا انظر له: مصنف ابن أبي شيبة (٣٤٤/٥) الرقم (٢٦٧٢٧)، مصنف عبدالرزاق (٢٩٢/٩) الرقم (١٧٢٦٣)، كتاب الخراج لأبي يوسف (١/١٦٩، ١٦٨)، السنن الكبرى (٨٠/٨) الرقم (١٥٩٦٥) معرفة السنن والآثار للبيهقي (٢٣٤/١٣) الرقم (٥١٣٢)

ف.: قلت: - القائل العبد الضعيف عفا الله عنه -:

(أ) يعارضه ماورد فيه اثنا عشر ألفا من الدراهم - كما روى عن ابن عباس أن النبي صلى الله عليه وآله وسلم جعل الدية اثني عشر ألفا، أخرجه أصحاب السنن الأربعة وكذا ابن أبي شيبة في مصنفه برقم (٢٧٢٦١)، وروى عكرمة أن عمر بن الخطاب رضى الله عنه قضى بالدية اثني عشر ألفا، رواه ابن أبي شيبة في مصنفه برقمين: (٢٧٢٧٠) و(٢٨١٨١) - وأثنى الشيخ العثماني في إثبات عشرة آلاف والإجابة عن اثني عشر ألفا، بكلام محقق مفصل قد أحاط جميع زواياه فاحتوى ثلاث صفحات. [إعلاء السنن: (١٥٦/١٨ - ١٥٨)] إن شئت التفصيل فراجع.

(ب) قال الإمام الحصاص:

فإن قيل: في هذا الحديث أنه جعل على أهل البقر مائتي بقرة، وعلى أهل الشاة الشاة، وعلى أهل الحنل الحنل... لا يرى أحد شيء من ذلك في الديات إلا بالتراضي، ولم يكن محجوجا بقضية عمر، كذلك الزيادة على عشرة آلاف قيل له: لأن تقديره الدية من الدرهم على جهة تقويم الإبل، كتقديرها من الدنانير، إذ هما أثمان الأشياء وبهما تقوم المستهلكات. وأما الشاة والبقر والحنل فغير جائز أن يكون على جهة التقدير لقيمة الإبل، لأن هذه الأصناف لا تقوم بها المستهلكات. فدل على أنه أخذها برضا العاقلة عن الدراهم والدنانير، كمن له على آخر دراهم فيأخذ منها عروضا. فإن قيل: فقد روى عن عمر أنه جعل الدية اثني عشر ألفا.

قيل له: لم يبين في الخبر من أى الأوزان أوجبها: اثني عشر ألفا، وتصحيح الخبر يوجب أن يكون اثني عشر ألفا وزن ستة، فيكون عشرة آلاف وزن سبعة، لأن الدراهم كانت مختلفة، بعضها: وزن ستة، وبعضها وزن سبعة. انتهى

[شرح مختصر الطحاوى للحصاص: (٤٠٨، ٤٠٧/٥)]

مصنف عبدالرزاق کی روایت میں ”أن عمر قضى على أهل الورق ١٥“ کے الفاظ میں الغرض حضرت عمر رضی اللہ عنہ نے مقدار دیت میں دس ہزار درہم کا فیصلہ فرمایا اور اس کا صدور و نفاذ حضرات صحابہ کرام رضی اللہ عنہم اجمعین کی موجودگی میں ہوا جبکہ ان میں سے کسی نے بھی اس کے خلاف کسی حدیث کے ذریعہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ پر تکلیف نہیں کی کیونکہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ کے اس فیصلہ کے خلاف اگر کوئی حدیث اس سلسلہ میں ہوتی تو ان حضرات کے علم میں ہوتی اور ان سے مخفی نہ رہتی نیز وہ اس کے ذریعے ضرور تکلیف کرتے۔

مزید برآں یہ اصول ہے کہ مقادیر رائے سے نہیں بیان کی جاتیں چنانچہ حضرت عمر رضی اللہ عنہ سے دس ہزار درہم کی مقدار کا منقول ہونا اور اس پر صحابہ کرام رضی اللہ عنہم اجمعین کا ان کے ساتھ ہونا اس بات کی دلیل ہے کہ گویا یہ تمام حضرات حضور علیہ السلام سے اس مقدار کی روایت و ثبوت پر متفق ہیں^(۱)

(۳) کسی چیز کی ”تقدیر“ صرف اسی شے سے درست ہے جو معلوم المایلت ہو جبکہ گائے، بکری اور کپڑے مجہول المایلت ہیں یہی وجہ ہے کہ ان چیزوں سے تلف شدہ اشیاء کے ضمان کا اندازہ بھی نہیں لگایا جاتا۔ لہذا ”تقدیر“ صرف درہم و دنانیر کے ذریعہ صحیح ہوگی کہ ان کی قیمت و مالیت معلوم ہے تاہم ”اہل“ بھی اگرچہ مجہول المایلت ہیں مگر ان کے ذریعہ ”تقدیر“ چونکہ آثار مشہورہ میں وارد ہوئی ہے اور دیگر اشیاء کے متعلق وارد نہیں ہوئی اس لیے ”اہل“ کے ذریعہ تقدیر دیت صحیح و درست ہے۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر ناشی والحصکفی

الدیة (فی الخطاء أخماس منها ومن ابن مخاض أو ألف دينار من الذهب أو عشرة آلاف درهم من الورق) وقال شافعی: اثنا عشر ألفا وقالوا: منها ومن البقر مائتا بقرة، ومن الغنم ألف شاة ومن الحلل مائتا حلة ١٥۔

قال الشامی:

قوله (وقالوا: منها) أى من الثلاثة الماضية: وهى الإبل والدنانير والدرهم ومن البقر الخ، فحجوز عندهما من ستة أنواع وعند الإمام من الثلاثة الأول فقط - إلى أن قال - والصحيح ما ذهب إليه الإمام كما فى المضمرة -^(۳)

② قال ابن قطلوبغا:

١۔ المبسوط للسر حسی (۷۸/۲۶) وكذا فى الموسوعة الفقهية الكويتية (۵۸/۲۱)

٢۔ البحر الرائق (۷۸/۹)، الهدایہ (۵۷۹/۴)، حاشیة الطحطاوى على الدر المختار (۲۸۹/۴)، تبیین الحقائق

(۱۲۸/۶)، شرح الوقایة (۱۱۴/۴)، الفقه على المذاهب الأربعة (۳۲۳/۵)

٣۔ الدر المختار مع رد المحتار (۲۳۶/۱۰)

القول الصواب في مسائل الكتاب

قوله: (ولا تثبت الدية إلا من هذه الأنواع الثلاثة عند أبي حنيفة، وقالوا: من البقر مائتا بقرة، ومن الغنم ألفا شاة، ومن الحنبل مائتا حلة، كل حلة ثوبان). قال الإمام جمال الإسلام في شرحه: إن الصحيح قول أبي حنيفة^(١).

٣ قال القهستاني:

(الدية) عنده واحدة من الثلاثة (من الذهب ألف دينار) أى مثقال مضروب (ومن الفضة عشرة آلاف درهم) بوزن سبعة (ومن الإبل مائة) وعندهما وفي رواية عنه واحدة من الستة: ثلاثة مذكورة ومن الغنم ألفان ومن كل البقر والحنبل مائتان..... والصحيح ما ذهب إليه الإمام كما في المضمرات^(٢).

٤ قال الزحيلي:

رأى أبي حنيفة ومالك، والشافعي في مذهبه القديم: أن الدية تحب في واحد من ثلاثة أنواع: الإبل، والذهب، والفضة ويجزئ دفعها من أى نوع..... ورأى أبي حنيفة هو الصحيح في مذهبه^(٣).

٥ قال الموصلي:

الدية المغلظة خمس وعشرون بنت مخاض ومثلها بنت لبون وحقاق وجذاع. وغير المغلظة عشرون ابن مخاض ومثلها بنات مخاض وبنات لبون وحقاق وجذاع، أو ألف دينار أو عشرة آلاف درهم، ولا تحب الدية من شيء آخر^(٤).

٦ كذا في الكتب الأخر^(٥).

٧ أخر الشارحون وغيرهم دليل الإمام فيه وبعضهم ضمنوه جواب دليلهما وهذا لكون قوله مختاراً وراجحاً عندهم كما عرف من صنعهم فيها^(٦) ☆

١- الترجيح والتصحيح (٤٥٠)

٢- جامع الرموز (٦٠٨/٢)

٣- الفقه الإسلامي وأدلته (٥٧٠٧، ٥٧٠٦)

٤- المختار للفتوى (٤٠/٥)

٥- الدر المنثور (٣٤٣/٤)، غرر الأحكام (١٠٣/٢)

٦- الهداية (٥٧٩/٤)، البحر الرائق (٧٨/٩)، تبين الحقائق (١٢٧/٦)، بدائع الصنائع (٣٠٣/٦)، الاختيار لتعليل

المختار (٤٠/٥)، شرح الوقاية (١١٤/٤)، الفتاوى الولولوية (٣٢٥/٥)

☆ **ملحوظة:** يتبنى الاختلاف المذكور عند شيخنا العثمانيّ - على الأولوية أي "لا تثبت الدية عند أبي حنيفة على وجه الأولوية إلا من هذه الأنواع الثلاثة" فالمعنى عنده أنه لا خلاف لأبي حنيفة في المسألة وإنما قوله قولهما. انظر:

إعلاء السنن (١٨: ١٥٩)

[۱۹۹] مسئلہ

ولا قصاص فی بقية الشجاج.

مفتی بہ قول:

مفتی بہ قول کے موافق۔ موضوع کی طرح۔ بقیہ ان تمام شجاج میں بھی قصاص واجب ہے جو موضوع سے پہلے ہیں (یعنی: حارصہ، دامعہ، دامیہ، باضعہ متلاحمہ اور سحاق)۔

قول مفتی بہ کا متدل:

قوله تعالى: [والجروح قصاص] (۱)

ان بقیہ شجاج میں چونکہ قصاص ممکن ہے لہذا عموم آیت بالا کے مقتضی کے موافق ان میں، قصاص کے امکان استیفاء کی بدولت، وجوب قصاص کا حکم ہوگا۔

تاہم استیفاء مذکور کی صورت و تفصیل یہ ہے کہ یہاں قاطع اور مقطوع کے زخموں میں مساوات و برابری کا اعتبار کرنا ممکن ہے کیونکہ ان میں نہ تو کوئی ہڈی توڑنا پڑتی ہے نیز ان کے معمولی ہونے کا سبب ہلاکت کا خوف بھی نہ ہونے کے برابر ہوتا ہے لہذا یہاں قصاص لیا جائیگا اور اس کا طریقہ کاریہ ہوگا:

مقطوع کے زخم کی گہرائی کو اول ایک سلائی سے ناپ لیا جائے پھر اس گہرائی کے بقدر ایک دھار دار لوہا تیار کر کے اس قاطع کی بھی اتنی مقدار کاٹ دی جائے۔ اس طرح قصاص متحقق ہو جائے گا۔ (۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

(ولا قصاص) فی جميع الشجاج (الا فی الموضحة عمدا) ومالا قود فیہ یستوی العمد

۱۔ [المائدة: ۴۵]

۲۔ الاختیار لتعلیل المختار (۴۲/۵)، البحر الرائق (۹/۹۰)، رمز الحقائق (۲/۲۴۶)، تحفة الفقهاء (۳/۱۰۶)، الدر المختار (۱۰/۲۴۹)، تبیین الحقائق (۶/۱۳۳)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۲/۱۰۵)، الفقه علی المذاهب الأربعة (۵/۳۱۶)، المبسوط للسرخسی (۲۶/۷۴)، بدائع الصنائع فی ترتیب الشرائع (۶/۳۸۹)، الهدایة (۴/۵۸۴)، الفقه الإسلامی وأدلته (۵۷۶۲)۔

والخطأ فيه لكن ظاهر المذهب وجوب القصاص فيما قبل الموضحة أيضا ذكره محمد في الأصل وهو الأصح درر ومجتبى وابن الكمال وغيرها لإمكان المساواة، بأن يسبر غورها بمسبار ثم يتخذ حديدة بقدره فيقطع.

قال الشامي:

(قوله وهو الأصح) وفي الكافي هو الصحيح لظاهر قوله تعالى - [والجروح قصاص] (المائدة: ٤٥). ويمكن اعتبار المساواة. معراج. وبه أخذ عامة المشايخ. تثار خائية. (١)

قال الطحطاوى:

قوله (ذكره محمد في الأصل) وبه أخذ عامة المشايخ (٢)

١ في الهندية:

ولا قصاص في غير الموضحة وهذا رواية الحسن عن أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وفي ظاهر الرواية يجب القصاص فيما دون الموضحة ذكره محمد - رحمه الله تعالى - في الأصل، وهو الأصح. (٣)

٢ قال ابن نجيم:

قال - رحمه الله - (ولا قصاص في غير الموضحة)، لأنه لا يمكن اعتبار المساواة فيه، لأن مادون الموضحة ليس له حد ينتهى اليه السكين وما فوقها كسر العظم ولا قصاص فيه لقوله - عليه الصلاة والسلام - "لا قصاص في العظم" وهو رواية الحسن عن أبي حنيفة - رحمه الله - وفي ظاهر الرواية يجب القصاص فيما دون الموضحة ذكره محمد - رحمه الله - في الأصل وهو الأصح. (٤)

٣ قال العيني:

(ولا قصاص في بقيه الشجاج لأنه لا يمكن اعتبار المساواة فيها) أى في بقيه الشجاج (لأنه لا حد ينتهى السكين إليه) فلا يوجد المساواة (ولأن فيما فوق الموضحة كسر العظم ولا قصاص فيه) أى في العظم. (وهذه) أى المذكور. (رواية عن أبي حنيفة - رحمه الله -) رواها الحسن عنه وبه قال - الشافعي وأحمد - رحمهما لله.

١ - الدر المختار مع رد المختار (٢٤٩/١٠)

٢ - حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٢٨٣/٤)

٣ - الفتاوى الهندية (٢٨/٦)

٤ - البحر الرائق (٩٠/٩)

(وقال محمد - رحمه الله - في الأصل) أى "المبسوط" (وهو ظاهر الرواية يجب القصاص فيما قبل الموضحة أى دون الموضحة في الأثر كما لسمحاق ونحوه.
وفى "الكافى"، هذا هو الصحيح، لظاهر قوله تعالى [والجروح قصاص]، [المائدة: ٣٥].
ويمكن اعتبار المساواة كما ذكره في المتن.^(١)
قال الزيلعى:

قال - رحمه الله - (ولا قصاص فى غير الموضحة)، لأنه لا يمكن اعتبار المساواة فيه، لأن مادون الموضحة ليس له حد ينتهى إليه السكين وما فوقها كسر العظم ولا قصاص فيه لقوله - عليه الصلاة والسلام - "لا قصاص فى العظم" وهذا رواية الحسن عن أبى حنيفة - رضى الله عنه - وفى ظاهر الرواية يجب القصاص فيما دون الموضحة ذكره محمد - رحمه الله - فى الأصل وهو الأصح.^(٢)
كذا فى الكتب الأخر (حيث صحح مصنفوها - بالتصريح - وجوب القصاص فيما قبل الموضحة)^(٣)

كذلك فى الكتب الأخر (حيث ذكر مصنفوها أن القول بوجوب القصاص فيما قبل الموضحة من الشجاج هو ظاهر الرواية)^(٤) ومن المعلوم، مما تقرر فى أصول الإفتاء، أن الفتوى على ظاهر الرواية إلا فى الوجهين، وهما مفقودان هنا.

١ - البناية شرح الهداية (٣٩/١٦)

٢ - تبين الحقائق (١٣٣/٦)

٣ - الدر المنتقى (٣٤٨/٤)، شرح النقاية (٤٩٦/٢)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (١٠٥/٢)، رمز الحقائق (٢٤٦/٢)

٤ - العقود الدرية فى تنقيح الفتاوى الحامدية (٢٥٤/٢)، الهداية (٥٨٤/٤)، مجمع الأنهر (٣٤٨/٤)، الترجيح والتصحيح (٤٥٣)، الفتاوى الهندية (٢٨/٦)، البحر الرائق (٩٠/٩)، رمز الحقائق (٢٤٦/٢)، تبين الحقائق (١٣٣/٦)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (١٠٥/٢)، شرح النقاية (٤٩٦/٢)، الدر المنتقى (٣٤٨/٤)، المبسوط

للسرخسى (٧٤/٢٦)، الفقه على المذاهب الأربعة (٣١٦/٥)، الفقه الإسلامى وأدلته (٥٧٦٢)

[۲۰۰] اختلافی مسئلہ

ومن قطع إصبع رجل أخرى إلى جنبها ففيهما
الأرض ولا قصاص فيه عند أبي حنيفة (وقالا: عليه
القصاص في الأولى والأرض في الثانية).^(۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(أ) قوله تعالى: ﴿وَكَتَبْنَا عَلَيْهِمْ فِيهَا أَنَّ النَّفْسَ بِالنَّفْسِ وَالْعَيْنَ بِالْعَيْنِ وَالْأَنْفَ بِالْأَنْفِ وَالْأُذُنَ بِالْأُذُنِ
وَالسِّنَّ بِالسِّنِّ وَالْجُرُوحَ قِصَاصٌ﴾^(۲) الآية

(ب) حدثنا أبو بكر قال حدثنا جرير عن مغيرة عن إبراهيم قال ما كان من جرح من العمد لا يستطاع
فيه القصاص فهو على الجراح في ماله دون عاقلته.^(۳)

ایک مسلمہ اصول و مضمون ہے جو آیت بالا اور اثر مذکور سے بھی ظاہر ہے کہ قصاص لینے میں اول مماثلت کو پیش نظر
رکھا جاتا ہے اگر مماثلت ممکن نہ ہو تو پھر دیت و آرش کی طرف رجوع کیا جاتا ہے۔

لہذا صورت بالا میں قصاص واجب نہیں ہے کیونکہ یہاں مماثلت معدوم ہے اس لئے کہ دوسرے آدمی کی انگلی کو اس
طرح کاٹنا کہ وہ ساتھ والی انگلی کو بھی شل کر دے ناممکن ہے۔^(۳)

۱۔ الاختیار لتعلیل المختار (۴۵/۵)، بدائع الصنائع (۳۸۴/۶)، الہدایہ (۵۸۸/۴)، البحر الرائق (۹۷/۹)، الجوہرۃ النیرۃ
(۳۵۰/۲)، ملتقى الأبحر (۳۵۳/۴)، تبیین الحقائق (۱۳۶/۶)، اللباب فی شرح الكتاب (۴۲/۳)، خلاصۃ الدلائل
(۱۵۰/۲)، شرح الوقایہ (۱۲۰/۴)، کشف الحقائق (۲۸۶/۲)، مجمع البحرین (۶۲۴)، ردالمختار (۲۵۳/۱۰)،
رمز الحقائق (۲۴۷/۲)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار (۲۷۳/۴)

۲۔ [المائدة: ۴۵]

۳۔ مصنف ابن أبی شیبہ (۴۰۴/۵) الرقم (۲۷۴۱۳)

۴۔ مجمع الأنهر (۳۵۳/۴)، خلاصہ الدلائل (۱۴۹۰/۲)، الفقہ النافع (ص: ۱۳۷۸، الفقرہ ۱۱۳۹)

قول مفتي بكى تخرج

① قال ابن قطلوبغا:

نوله: (ومن قطع إصبع رجل فشلت أخرى إلى جنبها ففيهما الأرض ولا قصاص فيه عند أبي حنيفة) قال الإسيبجاني: وعندهما يجب القصاص (أى فى الأولى) وهو قول زفر والشافعى، والصحيح قول أبى حنيفة. (١)

② قال الحلبي:

ولا قصاص فى أصبع قطعت فشلت أخرى وعندهما يقتص فى المقطوعة وتجب الدية فى الأخرى. (٢) (القول المقدم فيه راجح - وهو قول الإمام هنا - كما صرح به الشامى فى شرح العقود والمصنف فى المقدمة).

③ قال ابن الشحنة:

وإذا قطع أصبعًا فشلت أخرى ففيها الأرض. (٣) (فأطلق الجواب ولم يذكر فيه أى اختلاف - وإن كانت المسألة مختلف فيها - فهذا لكونه مختاراً فى الباب كما لا يخفى).

④ ذكر أبو القاسم السمرقندى - رحمه الله تعالى - الخلاف فى هذه المسألة بين الإمام وصاحبيه، ثم علل قوله وأهمل دليلهما. (٤) (فهذا يدل على ترجيح قول أبى حنيفة، كما تقرر فى أصول الإفتاء).

⑤ اختار أصحاب المتون قول الإمام (٥) وهذا ترجيح له أيضاً.

⑥ كذا فى الكتب الأخرى. (حيث أخرج مصنفوها دليل الإمام فيها وضمنوه جواب دليلهما، وهذا من إمارات ترجيح قول أبى حنيفة كما عرف فى موضعه). (٦)

١ - الترجيح والتصحيح (٤٥٤)

٢ - ملتقى الأبحر (٣٥٣/٤)

٣ - لسان الحكام (٣٩٦/١)

٤ - الفقه النافع (ص: ١٣٧٨، الفقرة: ١١٣٩)

٥ - المختار للفتوى (٤٥/٥)، كنز الدقائق (٤٦١)، الوقاية (١٢٠/٤)، غرر الأحكام (١٠٧/٢)، تنوير الأبصار (٢٥٣/١٠)، بداية المبتلى (٢٦٤/١).

٦ - الاختيار لتعليل المختار (٤٥/٥)، بدائع الصنائع (٣٨٤/٤)، تبين الحقائق (١٣٦/٦)

[٢٠١] اختلاف في مسئلة

ومن شج رجلا فالتحمت الجراحة ولم يبق لها أثر ونبت
الشعر سقط الأرض عند أبي حنيفة، وقال أبو يوسف: عليه
أرش الألم.^(١) وقال محمد: عليه أجره الطيب.^(٢)

مفتى به قول:

فتوى امام ابو حنيفة رحمه الله تعالى كقول پر ہے۔^(٣)

١۔ وهو حكومة عدل؛ كما في:

بداية المبتدئ (٢٤٦/١)، البحر الرائق (٩٩/٩)، ملتقى الأبحر (٣٥٥/٤)، الجوهرة النيرة (٣٥١/٢)، شرح الوقاية
(١٢١/٤)، حاشية الشر نبال على الدرر والغرر (١٠٨/٢)، الدر المختار (٢٥٥/١٠)، الفتاوى الهندية (٥/٦)،
مجمع الضمانات (١٧١/١)، تحفة الفقهاء (١١٣/٣)، رمز الحقائق (٢٤٧/٢)، شرح الطائي على الكنز (٢٤٧/٢)،
العقود الدرية في تنقيح الفتاوى الحامدية (٢٥٥/٢)، تبين الحقائق (١٣٨/٦)، كشف الحقائق (٢٨٦/٢).

وفي شرح الطحاوي فسر قول أبي يوسف - رحمه الله -: "عليه أرش الألم" بأجرة الطيب والمداواة فعلى هذا
لا خلاف بين أبي يوسف ومحمد رحمهما الله؛ كما نقله الزيلعي في التبيين (١٣٨/٦)، والحصكفي في الدر المختار
(١٠/٢٥٦، ٢٥٥)، وداماد أفندي في مجمع الأنهر (٣٥٦/٤)، وابن نجيم في البحر (٩٩/٩)، والعيني في
الرمز (٢٤٧/٢)، والشامي في العقود الدرية (٢٥٥/٢).

٢۔ وثمن الدواء أيضا؛ كما في:

الهداية (٥٩٠/٤)، الدر المختار (٢٥٥/١٠)، مجمع الضمانات (١٨١/١)، شرح الوقاية (١٢١/٤)، الفتاوى الهندية
(٥/٦)، كشف الحقائق (٢٨٦/٢)، الجوهرة النيرة (٣٥١/٢)، الباب في شرح الكتاب (٤٣/٣).

٣۔ يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

ويجوز للمفتي أن يفتي بقول محمد في حادثة خصوصية، بأجرة الطيب وثمن الدواء، نظرا إلى أحوال هذا الزمان. لقد
قال خاتمة المحققين الشامي:

قال في العيون: لا يجب عليه شيء قياسا وقال: يستحسن أن تحب حكومة عدل مثل أجره الطيب وهكذا كل جراحة
برئت ٥١ ملخصا من تصحيح العلامة قاسم.

قال السائحاني: ويظهر لي رجحان الاستحسان لأن حق الأدمي مبني على المشاححة ٥١ - وفي البزارية لاشيء عليه عند
محمد وهذا قياس قول الإمام أيضا، وفي الاستحسان الحكومة وهو قول الثاني - قال الفقيه الفتوى على قول محمد أنه
لا شيء عليه إلا ثمن الأدوية (ردالمحتار: ٢٥٥/١٠)، هذا ما ظهر لي والله تعالى أعلم بالصواب.

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) کان شریح یقول إذا جبرت فلیس فیہا شیء (۱)
(۲) ارش تو عیب کی وجہ سے پیدا ہوتا ہے (جو صورت ہذا میں اس نشان کی وجہ سے شخص مشجوع کو لاحق ہوا تھا) اور وہ عیب یہاں بالکل زائل ہو گیا ہے حتیٰ کہ بال آگ آئے ہیں لہذا جب موجب ارش باقی نہیں رہا تو ارش بھی ساقط ہو جائیگا۔ (۲)

نیز منافع ہمارے ہاں - حنفیہ کے نزدیک - بذات خود محفوم نہیں ہوتے بلکہ عقد (جیسے اجارہ یا مضاربت کا صحیح عقد) یا شبہ عقد (جیسے مثلاً ان دونوں کا ہی عقد فاسد) سے ان میں تقوم پیدا ہوتا ہے جبکہ یہاں جانی کے حق میں ان میں سے کوئی ایک شیء بھی نہیں پائی گئی لہذا وہ کسی چیز (ارش وغیرہ) کا ضامن بھی نہیں ہوگا۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

(أو التحم شجہ أو) التحم (جرح) حاصل ذلک (بضرب ولم یبق) له (أثر) فإنه لا شیء فیہ.

قال الشامی:

(قوله فإنه لا شیء فیہ) أي عند الإمام کتبات السن. وفي البرجندی عن الخزانه: والمختار قول

أبی حنیفة. (۴)

② قال العلاء الحصکفی:

(ولو شج رجلاً فالتحم ونب الشعر ولم یبق لها أثر یسقط الأرض) کتبات السن. (وعند أبی

یوسف یجب أرش الألم، وهو حکومت عدل) باعتبار آلام لحقته (وعند محمد) تجب (أجرة الطیب)

و ثمن الدواء - إلى أن قال - والمختار قول أبی حنیفة (۵)

۱۔ مصنف عبدالرزاق (۳۸۹/۹)، الرقم (۱۷۷۲۵)

۲۔ بدائع الصنائع فی ترتیب الشرائع (۴۰۱/۶)، الہدایہ (۵۹۰/۴)، الاختیار لتعلیل المختار (۴۸/۵)، البحر الرائق

(۹۹/۹)، تبیین الحقائق (۱۳۸/۶)، شرح الوقایہ (۱۲۰/۴)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۱۰۸/۲)، رمز الحقائق

(۲۴۷/۲)، کشف الحقائق (۲۸۶/۲)، الجوہرۃ النیرۃ (۳۵۱/۲)، تحفۃ الفقہاء (۱۱۳/۳)

۳۔ البحر الرائق (۹۹/۹)، تبیین الحقائق (۱۳۸/۶)، الہدایہ (۵۹۰/۴)

۴۔ الدر المختار مع رد المختار (۲۵۵/۱۰)

۵۔ الدر المنتقى (۳۵۵/۴)

قال الحلبي:

ولوشح رجلا فالتحمت ونبت الشعر ولم يبق لها أثر يسقط الأرض وعند أبي يوسف يجب
أرض الألم، وهو حكومة عدل، وعند محمد أجرة الطبيب. ^(١) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح
كما عرفت سابقا في مواضع عديدة).

قال ابن الشحنة:

ولوشحه فالتحمت ونبت الشعر سقط الأرض. ^(٢) (عدم التعرض لذكر الاختلاف فيه يدل
على أن هذا هو المختار والراجح عنده في الباب).

ذكر المرغيناني دلائلهم أولا ثم أجاب عن دلائلهم تأييدا لقول الإمام. ^(٣)

ذكر الشيخ الأفغانى - رحمه الله تعالى - الخلاف في هذه المسألة بين أئمتنا الثلاثة، وعلل
لقول الإمام فقط مُهِمًا دليهما (فهذا يدل على ترجيح قول أبي حنيفة، كما تقرر في أصول الإفتاء). ^(٤)

قول الإمام قول المتون ^(٥) فهذا من ترجيح له أيضا.

آخر الشارحون دليل الإمام فيه وبعضهم ضمنوه جواب دليهما وهذا لكون قوله مختارا
وراجحا عندهم كم عرف من صنيعهم فيه. ^(٦)

١- ملتقى الأبحر (٣٥٥/٤)

٢- لسان الحكام (٣٩٧/١)

٣- الهداية (٥٩٠/٤)

٤- كشف الحقائق (٢٨٦/٢)

٥- المختار للفتوى (٤٨/٥)، كنز الدقائق (٤٦٢)، الوقايه (١٢٠/٤)، غرر الحكم (١٠٨/٢)، تنوير الأبصار (٢٥٥/١٠)

٦- الهداية (٥٩٠/٤)، البحر الرائق (٩٩/٩)، مجمع الأنهر (٣٥٥/٤)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (٤٠١/٦)،

تبين الحقائق (١٣٨/٦)

[۲۰۲] مسئلہ

والسائق ضامن لما أصابت يدها أو برجلها (والمراد: النفحة) (۱)

مفتی بہ قول:

مفتی بہ قول کے موافق جانور کے فحشہ رجل کی وجہ سے جو نقصان ہو، سائق اس کا ضامن نہیں ہوگا جیسا کہ راکب اور قائد نہیں ہوتے فالسائق فیہ کا لقائد والراکب۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) عن أبي هريرة عن رسول الله صلى الله عليه وآله وسلم قال الرجل جبار (۲) قال الإمام الزيلعي

۱- الجوهرة النيرة (۳۵۵/۲)، الهداية (۶۰۲/۴)

۲- سنن ابی داؤد (۳۲۲/۴) الرقم (۴۵۹۴)، وكذا انظر له: المعجم الصغير - للظهيراني - (۳۹/۲)، الرقم (۷۴۲)، المعجم الأوسط له - (۱۵۶/۵) الرقم (۴۹۲۹)، السنن الكبرى للبيهقي (۳۴۳/۸)، الرقم (۱۸۱۴۵)، سنن الدارقطني (۱۵۲/۳)، مسند أبي عوانة (۱۵۹/۴)، الرقم (۶۳۷۱)، مصنف ابن أبي شيبة (۲۷۰/۹)، الرقم (۲۷۹۳۸)، مصنف عبد الرزاق (۴۲۳/۹)، الرقم (۱۷۸۷۳)۔

قال العيني في البناية (۱۱۵/۱۶):

هذا الحديث أخرجه أبو داؤد والنسائي - رحمهما الله - عن سفيان بن حسين، عن الزهري، عن سعيد بن المسيب، عن أبي هريرة - رضي الله تعالى عنه -، عن النبي - صلى الله عليه وسلم - قال: (الرجل جبار)، وقال الخطابي: تكلم الناس في هذا الحديث قيل إنه غير محفوظ وسفيان بن حسين معروف بسوء الحفظ۔

قلت - القائل العيني - : اشتهد به البخاري - رحمه الله - وأخرج له مسلم - رحمه الله - في المقدمة، ورواه محمد - رحمه الله - في كتاب "الآثار" أخبرنا أبو حنيفة، حدثنا حساد، عن إبراهيم النخعي - رحمه الله -، عن النبي - صلى الله عليه وآله وسلم - : "العجماء جبار والقلب جبار والرجل جبار والمعدن جبار وفي الركاز الخمس" وهو معضل۔

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

وكذا أخرجه عبد الرزاق عن ابن عيينة عن أبي فروة قال سمعت الشعبي يقول: "الرجل جبار" - في المصنف

له: (۴۲۳/۹)، الرقم (۱۷۸۷۴) - ومن رجاله ابن عيينة هو سفيان بن عيينة وأبو فروة هو عروة بن الحارث وكلاهما

ثقة (من رجال الصحيحين)، وهذا ظاهر۔

معناه النفحة بالرجل. (۱)

(۲) قوله تعالى: [لَا يُكَلِّفُ اللَّهُ نَفْسًا إِلَّا وُسْعَهَا] (۲)

اسی بناء پر ہمارے فقہاء حنفیہ کا یہ اصول ہے:

”لا يجوز تكليف ما لا يطاق“ (۳)

زیر بحث مسئلہ میں چونکہ (منہ پر لگام کی طرح) اس دابہ کے رجل پر کوئی ایسی چیز نہیں ہے جس کے ذریعے سائق اس فتح سے اسے باز رکھ سکے لہذا اس سے تحرز ناممکن ہوا کیونکہ سائق کی قدرت سے یہ خارج ہے چنانچہ مذکورہ اصول کے موافق سائق کو اس کے ضمان کا مکلف بھی نہیں بنایا جائیگا۔ (۴)

قول مفتی بہ کی تخریج:

❶ فی الہندیۃ:

ولا يضمن (أى الراكب) ما نفحت برجلها أو ضربت بذنبها، والجواب فيما إذا كان قائدا لها نظير الجواب فيما إذا كان راكبا عليها. وأما السائق، فهل يضمن بالنفحة؟ اختلف المشايخ فيه: منهم من قال: يضمن وإلى هذا ذهب الشيخ أبو الحسن القدوري وجماعة من مشايخ العراق، ومنهم من قال: لا يضمن، وإلى هذا القول مال مشايخنا هكذا في الذخيرة، والصحيح: أن السائق لا يضمن النفحة كذا في الكافي. (۵)

❷ قال القهستاني:

ضمن الراكب ما أتلفه دابته لا ما نفحت برجلها أو ذنبها)..... (و السائق والقائد) والمرتد

۱- تبیین الحقائق (۶/۱۵۰)

۲- [البقرة: ۲۸۶]

۳- كشف الأسرار للبرزدوى (۱/۲۸۲)، حيث قال:

أصل اشتراط القدرة قوله تعالى: [لا يكلف الله نفسا إلا وسعها] [البقرة: ۲۸۶] أى طاقتها وقدرتها أى لا يأمرها بما ليس فى طاقتها وثبت بالنص أن القدرة شرط لصحة الأمر واعلم أن الأمة قد اختلفوا فى جواز التكليف بالمتنع وهو المسمى بتكليف ما لا يطاق فقال أصحابنا لا يجوز ذلك عقلا ولهذا لم يقع شرعا وقالت الأشعرية إنه جائز عقلا واختلفوا فى وقوعه والأصح عدم الوقوع.

۴- مستفاد مما يلى - بزيادة سيرة -: تبیین الحقائق (۶/۱۵۰)، الهداية (۴/۶۰۲)، رمز الحقائق (۶/۲۵۲)، الاختيار

لتعليل المختار (۵/۵۲)، كشف الحقائق (۲/۲۹۳)، مجمع الضمانات (۱/۱۸۶)، رد المحتار (۱۰/۲۸۴)

۵- الفتاوى الهندية (۶/۵۰)

(كالراكب) في الضمان بالكل إلا النفحة على ما قال مشايخنا وذهب مشايخ العراق إلى أن السائق يضمن بالنفحة أيضا وفي الأصل ما يدل على القولين والأول الصحيح كما في الكفاية. ^(١)
 ٣ قال التمرتاشي والحصكفي:

(لا) يضمن الراكب (ما نفحت برجلها) أو ذنبها سائرة..... (وضمن السائق والقائد ما ضمنه الراكب) وصحح في الدرر أنه مطرد ومنعكس.
 قال الطحطاوى:

(قوله انه مطرد ومنعكس) والحاصل أن كل موضع يضمن فيه الراكب يضمن فيه السائق والقائد وكل موضع لا يضمن فيه الراكب لا يضمن فيه السائق والقائد ومقابل الصحيح ما في مختصر القدورى أن السائق ضامن لما أو طأت بيدها أو رجلها ^(٢)
 قال الشامي:

(قوله انه مطرد و منعكس) أى كل ما يضمن فيه الراكب يضمن فيه السائق والقائد وما لا فلا وخالف القدورى في السائق، فذكر أنه يضمن النفحة بالرجل، لأنه بمرأى عينه فيمكنه الاحتراز، وعليه بعض المشايخ، وأكثرهم على أنه لا يضمن إذ ليس فيها ما يمنعها عن النفحة، فلا يمكنه الاحتراز بخلاف القدم، لأنه يمكنه كبجها بلجامها، كما في شرح المجمع وما صححه في الدرر هو قول الأكثر وصححه في الهداية والملقى وغيرهما ^(٣)
 ٤ قال الحلبي والحصكفي:

(يضمن الراكب ما وطئت دابته..... لا ما نفحت برجلها أو ذنبها)..... (ويضمن القائد) كل (ما يضمنه الراكب وكذا السائق) والمرتد في الضمان بالكل سواء (في الأصح) وهذا الحكم مطرد ومنعكس في الصحيح. (وقيل يضمن) السائق (النفحة أيضا) لأنه يراها ويمكنه التحرز عنها، والقائد لا يراها ولا يخفى أن هذا الفرق غير مؤثر - أى في تمكن الاحتراز - فلذا كان الصحيح أنه كالقائد. ^(٤)
 ٥ قال ملا خسرو:

(ضمن السائق) للدابة (والقائد لها ما أصابت بيدها لا برجلها) أى في كل صورة يضمن فيها

١- جامع الرموز (٢/٦٢٨)

٢- حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٤/٢٩٤)

٣- حاشية ابن عابدين على الدر المختار (١٠/٢٨٤)

٤- الدر المنتقى (٤/٣٧٤)

القول الصواب في مسائل الكتاب

الراكب يضمن فيها السائق والقائد..... وهذا الحكم مطرد ومنعكس في الصحيح.
وذكر القدوري أن السائق يضمن النفحة برجل..... وعليه بعض المشايخ وأكثرهم على الأول.
قال الشرنبلالي:

(قوله وأكثرهم على الأول) قال الشيخ أكمل الدين يريد مشايخ ما وراء النهر فمحصله أنه لا ضمان على القائد في النفحة اتفاقاً وخالف القدوري في السائق والصحيح أنه كالقائد كما قدمه المصنف وفي المواهب والجوهره أنه الأصح.^(١)

❶ كذا في الكتب الأخر^(٢)

❷ وعليه المتن كذلك.^(٣)

[٢٠٣] مسئله

وفي يد العبد نصف قيمته، لا يزداد على خمسة آلاف إلا خمسة.

مفتي به قول:

مفتي به قول کے موافق غلام کے ہاتھ میں اس کی کل قیمت میں سے نصف قیمت لازم ہوگی خواہ وہ جتنی بھی بنے اگرچہ ”خمسة آلاف إلا خمسة“ سے وہ زائد ہی ہو۔

قول مفتي به كما متدل:

(١) قال عبدالرزاق سمعت أبا حنيفة يحدث عن حماد عن إبراهيم قال ما كان من جراحات العبد

١- الدرر شرح الغرر مع حاشية الشرنبلالي (١١٢/٢)

٢- الهداية (٦٠٢/٤)، الكفاية (١١٢/١٠)، الترجيح والتصحيح (٤٥٦)، مجمع الضمانات (١٨٥، ١٨٦/١)، ملتقى الأبحر (٣٧٤/٤)، الجوهره النيرة (٣٥٥/٢)، معين الحكام فيما يتردد بين الخصمين من الأحكام (٢٤١/١)، المبسوط للسرخسي (١٩٠/٢٦)، تبين الحقائق مع حاشية الشلبي عليه (١٥٠/٦) العقود الدرية في تنفيح الفتاوى الحامدية (٢٥٩/٢)، الفتاوى السراجية (١٤٢)، كشف الحقائق (٢٩٣/٢)، الفقه الإسلامي وأدلته (٥٧٨٣).

٣- المختار للفتوى (٥٢/٥)، كنز الدقائق (٤٦٦)، الوقاية (١٢٨/٤)، النقاية (٥٠٨/٢)، مجمع البحرين (٦٣١)، غرر الأحكام (١١٢/٢)، تنوير الأبصار (٢٨٤/١٠).

دون النفس فعلى مثل منزلة دية الحر في يده نصف ثمنه. (۱)

(۲) قال الإمام الجصاص:

روى نحوه (أى نحو ما قلنا من القول المفتى به) عن عمر وعلی وابن عباس -رضی اللہ عنہم- (۲)

(۳) غلام کی حیثیت ایک مال کی سی ہے اور مالیت والی کسی چیز کی جب کوئی قیمت واجب ہوتی ہے تو خواہ وہ جتنی بھی بنے ادا کرنی ہوتی ہے لہذا یہاں غلام کے ہاتھ میں بھی اسکی نصف قیمت کی ادائیگی ضروری ہوگی خواہ جس مقدار کو پہنچ جائے

تاہم غلام کا مال ہونا نیز اس کی (اپنی کل) قیمت کے اعتبار سے اس میں دیت کا واجب ہونا (خواہ وہ دیت حر سے متجاوز ہی ہو جائے کیونکہ مالیت والی چیز کی کوئی خاص و محدود قیمت نہیں ہوا کرتی) مندرجہ ذیل آثار و شواہد سے مؤید ہے (اور آثار ذیل میں سے زہری اور ابن مسیب جیسے کبار تابعین کا قول بھی ہمارے (احناف کے) نزدیک قول صحابی کی طرح مستقل حجت ہے۔ کما فی الإعلاء ۱۹: ۱۳۲ و المنار مع نور الأنوار، ص: ۲۳۰):

(۱) عن معمر عن الزهري قال ثمنه ما بلغ انما هو مال. (۳)

(ب) عن قتادة عن بن المسيب قال: دية المملوك ثمنه ما بلغ وإن زاد على دية الحر. (۴)

(ج) عن بن جريج قال: قال لي عبد الكريم عن علي بن مسعود و شريح: ثمنه وإن خلف دية الحر. (۵)

(د) عن سعيد بن المسيب أنه كان يقول: عقل العبد في ثمنه مثل عقل الحر في ديته. (۶)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● فی الہندیۃ:

وفی يد العبد قيمته لا يزداد على خمسة آلاف إلا خمسة كذا في الهداية وهذا خلاف ظاهر

۱۔ مصنف عبد الرزاق (۸/۱۰) الرقم (۱۸۱۶۸)

۲۔ شرح مختصر الطحاوی للحصاص (۳۶۸/۵)

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه: لعله أراد بذلك ما أخرجه البيهقي عن الأحنف بن قيس عن عمر وعلی

رضی اللہ عنہما فی الحر يقتل العبد فالأ ثمنه ما بلغ. ثم صححه، حيث قال: وهذا إسناد صحيح -[السنن الكبرى:

(۳۷/۸)، باب العبد يقتل فيه قيمته بالغة ما بلغت]۔ و تبعه علی المتقی وأخرجه فی "کنز العمال (۱۳۸/۱۵) رقم

(۴۰۱۷۶) من رواية البيهقي وغيره وعزاه إلى الصحة. وقد أخرج البيهقي في موضع آخر منه أيضا برقم (۱۶۳۷۷):

عن سعيد بن المسيب عن عمر رضي الله عنه في العبد يصاب قال: قيمته بالغة ما بلغت.

۳۔ مصنف عبد الرزاق (۱۰/۱۰) الرقم (۱۸۱۷۵)

۴۔ مصنف عبد الرزاق (۹/۱۰) الرقم (۱۸۱۷۴)

۵۔ مصنف عبد الرزاق (۱۰/۱۰) الرقم (۱۸۱۷۶)

۶۔ السنن الكبرى للبيهقي (۱۰۴/۸)، الرقم (۱۶۷۹۲)

القول الصواب في مسائل الكتاب

الرواية وفي المبسوط يجب نصف قيمته بالغة ما بلغت في الصحيح من الجواب كذا في الكفاية وهكذا في النهاية والكافي^(١).

٢ قال التمرناشي والحصكفي:

(ففي يده نصف قيمته) بالغة ما بلغت في الصحيح.

قال الطحطاوى:

قوله: (بالغة ما بلغت في الصحيح). ذكر في النهاية شرح الهداية أنه ظاهر الرواية وهو الصحيح من الجواب^(٢).

٣ قال السرخسي:

فأما طرف المملوك فقد بينا أن المعتبر فيه المالية فقط. (ألا ترى) أنه لا يضمن بالقصاص ولا بالكفارة فلهذا قال: كان الواجب فيه القيمة بالغة ما بلغت^(٣).

٤ قال ملا خسرو:

(ففي يده) أى إتلاف يد القن يلزم (نصف قيمة) كما في دية الحر (بالغة ما بلغت في الصحيح)^(٤).

٥ قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وفي يد العبد نصف قيمته لا يزداد على خمسة آلاف إلا خمسة دراهم)..... المذكور في الكتاب رواية محمد، والصحيح تجب بالغة ما بلغت حتى إذا كانت قيمة اليد تساوى عشرة آلاف تجب، وإن كانت عشرة آلاف دية الحر^(٥).

٦ كذا في الكتب الأخر^(٦).

١- الفتاوى الهندية (٧٥/٦)

٢- حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٣٠١/٤)

٣- المبسوط للسرخسي (٣٢/٢٧)

٤- درر الحكام شرح غرر الأحكام (١١٧/٢)

٥- الترجيع والتصحيح (٤٥٩)

٦- مجمع الأنهر (٣٩٠/٤)، الكفاية (١٢٢/١٠)، حاشية الشلبي على التبيين (١٦٢/٦)، العناية المذيلة بفتح القديرين

(٣٨٢/١٠)، شرح الطائى على الكنز (٢٥٦/٢)، البنائة (١٦٣/١٦)، الدر المنقى (٣٩٠/٤).

باب القسامة

[۲۰۴] اختلافی مسئلہ

ولا يدخل السكان في القسامة مع الملاك عند أبي حنيفة (وهو قول محمد، وقال أبو يوسف رحمه الله: هو عليهم جميعاً).^(۱)

مفتی بہ قول

فتویٰ اس میں طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) فقہ کا اصول ہے:

”الغرم بالغنم“^(۲)

اس بقعہ زمین کا غنم (یعنی شفعہ) مالکان کے ساتھ خاص ہے لہذا اس کا غرم (یعنی قسامت و دیت) بھی انھی لوگوں سے متعلق ہوگا۔^(۳)

(۲) اس محلہ جس میں مقتول پایا گیا ہے۔ کی نصرت اور حفاظت اس کے باشندوں کی بجائے درج ذیل وجوہ کی بناء پر مالکان کے ساتھ مختص ہے:

(۱) مکان اسکو اپنی جگہ اور علاقہ سمجھتے ہی نہیں ہیں یہی وجہ ہے کہ وہ اپنا سکئی بدلتے رہتے ہیں آج یہاں رہائش پذیر ہیں تو کل اسکو ترک کر کے کسی اور جگہ کو ٹھکانہ بنالیں گے اور اس سے بے تعلق ہو جائیں گے لہذا ان کی نسبت مالکان کا

۱۔ الہدایۃ (۶۲۵/۴)، الفتاویٰ الولوالجیۃ (۲۸۸/۵)، بدائع الصنائع (۳۶۱/۶)، البحر الرائق (۱۹۵/۹)، مجمع الأنہر فی شرح ملتقى الأبحر (۴۰۳/۴)، تبیین الحقائق (۱۷۳/۶)، مجمع الضمانات (۱۷۵/۱)، تحفۃ الفقہاء (۱۳۵/۱۳۴/۳)، المبسوط للسرخسی (۱۱۲/۲۶)، الفقہ الإسلامی وأدلته (۵۸۲۰)، شرح الوقایۃ (۱۴۳/۴)، رمز الحقائق (۲۶۰/۲)، شرح النقایۃ (۵۲۱/۲)، جامع الرموز (۶۳۹/۲)، الدرر شرح الغرر (۱۲۲/۲)۔

۲۔ قواعد الفقہ للبرکتی (۲۰/۱)، تیسیر التحریر (۴۳۷/۲)، شرح التلویح علی التوضیح (۲۵/۲)۔

۳۔ مجمع الأنہر فی شرح ملتقى الأبحر (۴۰۳/۴)۔

سكنی ”ألزم“ اور ان کا قرار ”أدوم“ ہوا۔

(ب) مالکان کو اس محلہ کے ساتھ ”اختصاص ملک“ حاصل ہے جبکہ رکان کو ”اختصاص ید“۔ اور ظاہر ہے کہ اول،

ثانی سے اقویٰ ہے۔

لہذا حقیقی تدبیر اور حفاظت و نصرت کا تعلق انہی مالکان سے ہی ہوگا چنانچہ شخص مقتول کی حفاظت و حمایت میں تقصیر

(کو تا ہی) بھی انہی سے متحقق ہوگی۔ لہذا قسامت و دیت صورت بالا میں رکان کی بجائے مالکان پر واجب ہوگی۔ (۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال السرخسی:

فالقسامة، والدية على أهل الخطة دون السكان، والمشتريين. (۲)

② قال الحلبي:

والقسامة على الملاك دون السكان. وعند أبي يوسف على الجميع. (۳) (القول المقدم فيه

راجع حسب تصريح العلامة الشامي والمصنف نفسه به وهذا لا يخفى).

③ في الهندية:

ولا يدخل السكان في القسامة مع الملاك عند أبي حنيفة ومحمد - رحمهما الله تعالى - (۴)

(فالاقتصار فيه على قول الطرفين وعدم التعرض لقوله - في معرض البيان - يدل على ترجيح قولهما

ورحمهما الله تعالى على ما عرف في أصول الإفتاء).

④ قال الأوشي:

ولا يدخل السكان مع الملاك في القسامة وهي أهل الخطة وإن كان واحدا دون المشتريين

۱ - مستفاد مما يلي - بتسهيل :-

الهداية (۶۲۵/۴)، الجوهرة النيرة (۳۶۷/۲)، اللباب في شرح الكتاب (۵۲/۳)، الاختيار لتعليل المختار

(۶۲/۵)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۳۶۱/۶)، المبسوط للسرخسی (۱۱۲/۲۶)، شرح الوقاية (۱۴۳/۴)،

شرح النقاية لفخر الدين (۵۲۱/۲)، مجمع الأنهر (۴۰۳/۴)، خلاصة الدلائل لحسام الدين الرازی (۱۶۷، ۱۶۸/۲)،

الفقه الإسلامي وأدلته (۵۸۲۰)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۱۲۲/۲)

۲ - المبسوط (۱۱۲/۲۶)

۳ - ملتقى الأبحر (۴۰۳/۴)

۴ - الفتاوى الهندية (۷۸/۶)

إذا وجد في المحلة. (١)

٥ قال ابن الشحنة:

القسامة على أهل الخطة لا على السكان ولا على المشتري. (٢)

٦ اختار أصحاب المتن قول الطرفين (٣) وهذا ترجيح له أيضا.

٧ قد أخرج أصحاب الشروح دليل الطرفين فيها وجميعهم ضمنوه جواب دليله وذاك ترجيح لقولهما عندهم على ما تقرر في الأصول. (٤)

١ - الفتاوى السراجية (١٤٦)

٢ - لسان الحكام (٣٩٧/١)

٣ - كنز الدقائق (٤٧٣)، الوقاية (١٤٣/٤)، النقاية (٥٢١/٢)، غرر الأحكام (١٢٢/٢)، تنوير الأبصار (٣٢٨/١٠).

٤ - الهداية (٦٢٥/٤)، البحر الرائق (١٩٥/٩)، تبيين الحقائق (١٧٣/٦)، الاختيار لتعليل المختار (٦٢/٥)، المبسوط

للسرخسي (١١٢/٢٦)، بدائع الصنائع (٣٦١/٦)، مجمع الأنهر (٤٠٣/٤)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (١٢٢/٢)

كتاب المعادل

مسئلة

لايزاد الواحد على أربعة دراهم، في كل
سنة درهم ودانقان، وينقص منها.

ملحوظة:

یہ مسئلہ (مذکورہ بالا عبارت کے موافق) صحیح اور مفتی بہ ہے۔ محل اشکال اور لائق تصحیح نہیں ہے۔ (۱)

۱۔ بقول العبد الضعیف عفا الله عنه:

لقد وقع فی بعض النسخ من "المختصر" للقدوری ههنا: لايزاد الواحد على أربعة دراهم فی كل سنة وينقص منها" فهذه العبارة فیها نوع من تسامح وتلیق بتصحيحها. فلذلك أورد علیها المرغینانی فی "الهدایة (۴: ۶۳۲)، والزیلعی فی "التبيين" (۶: ۱۷۸)، وابن قطلوبغا فی "الترجیح والتصحيح" (۴۶۴)، وابن نجیم فی "البحر" (۹: ۲۰۶). وإلیك نص المرغینانی منهم: قال: وتقسم علیهم فی ثلاث سنین لا یزاد الواحد على أربعة دراهم فی كل سنة وينقص منها" قال رضی الله عنه کذا ذكره القدرونی فی مختصره، وهذا إشارة إلى أنه یزاد على أربعة من جميع الدية، وقد نص محمد علی أنه لا یزاد على كل واحد من جميع الدية فی ثلاث سنین على ثلاثة أو أربعة فلا یؤخذ من كل واحد فی كل سنة إلا درهم أو درهم وثلاث درهم وهو الأصح انتهى قلت۔ القائل العبد الضعیف۔: "درهم وثلاث درهم" معناه درهم ودانقان كما ترى فی "المختصر" المذكور، اذ درهم واحد یساوی ستة دوانق.

أما النسخة المتداولة فی دیارنا۔ دیار الهند والباكستان۔ فالعبارة فیها: "لايزاد الواحد على أربعة دراهم، فی كل سنة درهم ودانقان، وينقص منها" كما ذكرته فی المتن، فلا إشكال علیها ولا حاجة إلى تصحيحها. ورأيت بعده أن هذه النسخة قد قامت بطباعتها "مؤسسة الريان" بیروت۔ لبنان۔ أيضاً، من الطبعة الأولى ۱۴۲۶ھ۔

كتاب الحدود

[۲۰۵] اختلاف في مسئلہ

ومن أتى امرأة في الموضع المكروه أو عمل عمل قوم
لوط فلا حد عليه عند أبي حنيفة. ويعزّر وقالوا
- حمهما الله تعالى - : هو كالزنا (فيحد حد الزنا).^(۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہؒ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) قال أبو نضرة: سئل ابن عباس: ما حد اللوطي؟ قال: ينظر أعلى بناء في القرية فيرمي به منكسا
ثم يتبع الحجارة.^(۲)

(۲) عن محمد بن المنكدر وصفوان بن سليم: أن خالد بن الوليد كتب إلى أبي بكر الصديق
رضي الله عنه في خلافته يذكر له أنه وجد رجلا في بعض نواحي العرب ينكح كما تنكح المرأة وأن
أبا بكر رضي الله عنه جمع الناس من أصحاب رسول الله - صلى الله عليه وسلم - فسألهم عن ذلك
فكان من أشدهم يومئذ قولاً علي بن أبي طالب رضي الله عنه قال: إن هذا ذنب لم تغص به أمة من
الأمم إلا أمة واحدة صنع الله بها ما قد علمتم نرى أن نحرقه بالنار فاجتمع رأي أصحاب رسول
الله - صلى الله عليه وآله وسلم - على أن يحرقه بالنار فكتب أبو بكر رضي الله عنه إلى خالد بن

۱- تبیین الحقائق (۱۸۰/۳)، المبسوط للسرخسی (۷۷/۹) رمز الحقائق للعینی (۲۲۶/۱) البحر الرائق (۲۷/۵)،
النهر الفائق (۱۳۹/۳)

۲- السنن الكبرى (۲۳۲/۸) الرقم (۱۶۸۰۱)، وكذا انظر له: مصنف ابن أبي شيبة (۴۹۶/۵)، الرقم (۲۸۳۳۷)،
معرفة السنن والآثار للبيهقي (۴۷۳/۱۳)، الرقم (۵۳۲۸).

قال الحافظ في "الدراية" (۱۰۳:۲): بإسناد صحيح

الوليد يأمره أن يحرقه بالنار. (١)

(٣) قوله تعالى:

﴿الزَّانِيَةُ وَالزَّانِي فَاجْلِدُوا كُلَّ وَاحِدٍ مِّنْهُمَا مِائَةَ جَلْدَةٍ﴾ ٥١. (٢)

زیر نظر مسئلہ میں عمل مذکور (لواطت) چونکہ زنا نہیں ہے اس لئے قرآن مجید میں مذکور حد زنا بھی اس پر

قائم نہیں ہوگی۔ اس کے زنا نہ ہونے کے دلائل درج ذیل ہیں:

۱۔ زنا کی تعریف اس پر صادق نہیں آتی۔ (٣)

۲۔ اسکو معنی زنا میں بھی شمار نہیں کیا جاسکتا یعنی یہ زنا کے مثل بھی نہیں ہے۔ (٤)

۳۔ اس کے حکم میں صحابہ کرام - رضی اللہ عنہم اجمعین - کا اختلاف ہے جیسا کہ آثار مذکورہ وغیرہ سے واضح ہے۔ (٥)

۱۔ السنن الكبرى للبيهقي (٢٣٢/٨)، الرقم (١٧٤٨٤)، معرفة السنن والآثار له (٤٧٥/١٣)، الرقم (٥٣٣٠)

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه: وإن كان هذا مرسلا ولكنه مقبول عندنا - معشر الحنفية -

۲۔ النور: (٢)

۳۔ قد عرفه غير واحد من أئمتنا الحنفية ولكن ضبطه ملك العلماء الإمام الكاساني ضبطا جيدا وأتى بحجج جامع مانع، فأقلقه بنصه:

فهو اسم للوطء الحرام في قبل المرأة الحية في حالة الاختيار في دار العدل ممن التزم أحكام الإسلام العاري عن حقيقة الملك وعن شبهته، وعن حق الملك وعن حقيقة النكاح وشبهته وعن شبهة الاشتباه في موضع الاشتباه في الملك والنكاح جميعا - (بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع: ٤٨٦: ٥)

۴۔ قال الزيلعي:

ولا يمكن إلحاقه بالزنا بطريق الدلالة لأن شرط الدلالة أن يكون مثاله والوطء ليست بمثل الزنا لأن في اللواط قصورا دون الزنا ألا ترى أن الداعي في الزنا من الجانبين ويؤدي إلى اشتباه النسب وإفساد الفرائض وإهلاك البشر باعتبار أنه يفضي إلى ولد ليس له أب يقوم بتربيته وتثقيفه فيكون هالكا وليس شيء من هذه الأشياء بموجود في اللواط وهي أندر وقوعا لكون الداعي فيها من جانب واحد ولم يشابه إلا في الحرمة وذلك لا يجوز الإلحاق به ألا ترى أن البول مثل الخمر في الحرمة ولا يلحق بها في حق وجوب الحد على شاربها لقصور فيه فكذلك هنا لأجل قصوره امتنع الإلحاق به. (تبين الحقائق: ١٨١: ٣)

وقال المرغيناني: ولا هو في معنى الزنا لأنه ليس فيه إضاعة الولد واشتباه الأنساب (الهداية: ٥٠٨: ٢)

۵۔ قال السرخسي:

ثم اختلف الصحابة - رضی اللہ عنہم - في هذه المسألة فالمروي عن أبي بكر الصديق - رضی اللہ عنہ - أنهما يحرقان بالنار وبه أمر في السبعة الذين وجدوا على اللواط، وكان علي - رضی اللہ عنہ - يقول: يجلدان إن كانا غير محصنين ويرجمان إن كانا محصنين، وكان ابن عباس - رضی اللہ عنہما - يقول: يعلى أعلى الأماكن من القرية ثم يلقي منكوسا فيتبع بالحجارة وهو قوله تعالى [فجعلنا عاليها سافلها وأمطرنا عليهم حجارة] (الحجر: ٧٤) الآية، وكان ابن الزبير - رضی اللہ عنہ - يقول يحبسان في أثنى المواضع حتى يموتا نتنا. (المبسوط للسرخسي: ٧٩: ٩)

اگر یہ زنا ہوتا تو اسکی حد کے بارے میں صحابہ کا باہمی اختلاف واقع نہ ہوتا کیونکہ زنا کی حد تو قرآن و سنت میں منصوص علیہ ہے اس میں اختلاف کی گنجائش ہی نہیں ہے۔ (۱)

صحابہ کرامؓ کا اختلاف ہی اس امر کی دلیل ہے کہ اس فعل کا شرعی حکم تعزیر ہے کیونکہ اختلاف واجتہاد کا محل تعزیر ہے نہ کہ حد، نیز حدود کی تعیین میں اجتہاد کو ذرا بھی دخل نہیں ہے کہ اجتہاد تو تعزیرات میں ہو سکتا ہے۔ (۲)

۳۔ از روئے لغت بھی یہ زنا نہیں ہے کہ یہ دونوں الگ الگ نام سے موسوم ہیں اور یہ اشتراک کے منافی ہے جیسے حمار اور فرس دو علیحدہ علیحدہ نام ہیں۔ (۳)

چنانچہ ان دونوں میں سے ہر ایک کا منفرد نام ہونا ان کے باہم متغایر ہونے کی جلی دلیل ہے۔ (۴)

اور تغایر اسم حکم پر اثر انداز ہوتا ہے جیسے خنکس اور منہب میں قطع ید کا حکم نہیں ہے۔ جبکہ سارق میں یہ واجب ہے۔ (۵)

(۵) ”حد زنا“ کی اغراض اس میں مفقود ہیں۔ (۶)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال ابن قطلوبغا:

قوله: (من أتى امرأته في الموضع المكروه الخ) قال جمال الإسلام في شرحه: الصحيح قول

۱۔ الاختيار لتعليل المختار (۹۶/۴)

۲۔ بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۴۸۷/۵)

۳۔ انظر الاختيار للموصلي (۹۶/۴)، وقال السرخسي في ”المبسوط“ (۷۸/۹): هذا الفعل ليس بزنا لغة، ألا ترى أنه ينفي عنه هذا الاسم ياثبات غيره؟ فيقال: لا ط وما زنى، وكذلك أهل اللغة فصلوا بينهما قال القائل: من كف ذات حرق في ذي ذكر..... لها محبان لو طي وزنا.

۴۔ تبیین الحقائق (۱۸۱/۳)

۵۔ المبسوط للسرخسي (۷۸/۹)

۶۔ قال السرخسي:

ثم هذا الفعل دون الفعل في القبل في المعنى الذي لأجله وجب حد الزنا من وجهين:

أحدهما، أن الحد مشروع زجرا وطبع كل واحد من الفاعلين يدعو إلى الفعل في القبل وإذا آل الأمر إلى الدبر كان المفعول به ممتعا من ذلك بطبعه فيتمكن النقصان في دعاء الطبع إليه، والثاني: أن حد الزنا مشروع صيانة للفراش، فإن الفعل في القبل مفسد للفراش ويتخلق الولد من ذلك الماء لا والد له ليؤد به فيصير ذلك جرما يفسد بسببه عالم، وإليه أشار -صلى الله عليه وسلم- في قوله ”وولد الزنا شر الثلاثة“. وإذا آل الأمر إلى الدبر ينعدم معنى فساد الفراش.

(المبسوط له: ۷۹:۹)

أبي حنيفة. (١)

٢ قال الحلبي:

ومن وطئ أجنبية فيما دون الفرج يعزرز وكذا لو وطأها في الدبر أو عمل عمل قوم لوط وعندهما يحد.

قال داماد أفندي:

(أو عمل عمل قوم لوط) فإنه يعزرز ولا يحد عند الإمام (وعندهما يحد) ، - إلى أن قال - والصحيح قول الإمام. (٢)

٣ قال قاضي خان:

ولو جامع أجنبية في دبرها أو غلاما في دبره قال أبو حنيفة: يعزرز أشد التعزير ولا حد عليه. وقال صاحبه: عليهما الحد. (٣) (القول المقدم فيه راجع حسب تصريح العلامة الشامي ونفس المصنف به كما تقدم).

٤ اختار السمرقندي (٤) والأوشي (٥) والموصلي (٦) والنسفي (٧) والمجوبي (٨) والتمرتاشي (٩) وملا خسرو (١٠) قول الإمام لكونه راجحا في الباب عندهم كما لا يخفى.

٥ آخر الشارحون دليل الإمام فيه ومعظمهم ضمنوه جواب دليلهما وهذا ترجيح لقوله عندهم كما عرف في موضعه. (١١)

١ - الترجيح والتصحيح (٤٧٠)

٢ - مجمع الأنهر في شرح ملتقى الأبحر (٣٥٠/٢)

٣ - الفتاوى الحانية (٤٦٩/٣)

٤ - فتاوى النوازل (٢٥٨)

٥ - الفتاوى السراجية (٦٠)

٦ - المختار للفتوى (٩٥/٤)

٧ - كنز الدقائق (١٨٣)

٨ - الوقاية (٢٨٩/٢)

٩ - تنوير الأبصار (٤٣/٦) ١٠ - غرر الأحكام (٦٦/٢)

١١ - الهداية (٥٠٨/٢)، بدائع الصنائع (٤٨٧/٥)، المبسوط للسرخسي (٧٩، ٧٨/٩)، تبين الحقائق (١٨٠/٣)،

الاختيار لتعليق المختار (٩٦/٤)، شرح الوقاية (٢٨٩/٢)، مجمع الأنهر (٣٥٠/٢)، شرح النقاية (٣٨٥/٢)، النهر

الفائق (١٤٠/٣)، رمز الحقائق (٢٢٦/١)

باب حد القذف

[٢٠٦] اختلافي مسئلة

والتعزير: أكثره تسعة وثلاثون سوطا (عند أبي حنيفة و
محمد - رحمهما الله -^(١)). وأقله ثلاث جلدات. وقال
أبو يوسف: يبلغ بالتعزير "خمسة وسبعين سوطا"^(٢).

مفتي به قول:

فتویٰ اس میں طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتي به كما متدل:

(١) عن النعمان بن بشير قال قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: "من بلغ حدا في غير حد فهو

١- المبسوط للسرخسي (٣٦/٢٤)، فتح القدير للكمال ابن الهمام (٣٣٣/٥)، تحفة الفقهاء (١٤٨/٣)، البناية
(٥٠١/٨)، مجمع البحرين (٦٦١)، شرح ابن ملك على مجمع البحرين - علي هامشه - (٦٦١)، الترجيح والتصحيح
(٤٧٤)، مجمع الأنهر (٣٧٦/٢)، الهداية (٥٢٢/٢)، حاشية الشلبي على التبيين (٢٠٩/٣)، الجوهرة النيرة
(٤٠١/٢)، النافع الكبير شرح الجامع الصغير - علي هامشه - (٢٨٧/١)، الفقه الإسلامي وأدلته (٥٣٣٦)، مختصر
الطحاوي مع شرحه للخصاص (٢٠٦/٦)

قلت: وذكر غير واحد - كما ترى في الكتب التالية - أن قول محمد فيه مضطرب؛ ففي بعض الكتب مع أبي حنيفة،
وفي بعضها مع أبي يوسف.

الفتاوى التاتارخانية (٩٨/٥)، بدائع الصنائع (٥٣٥/٥)، تبيين الحقائق (٢٠٩/٣)، حاشية الطحاوي على
الدر المختار (٤١٠/٢)، شرح النقاية (٣٩٦/٢)، جامع الرموز (٥٣٣/٢)، شرح النقاية لفخر الدين (٣٩٦/٢)،
النهر الفائق (١٧١/٣)

ولكن صرح العيني في "البناية" (٥٠١/٨) والشلبي في "حاشيته على التبيين" (٢٠٩/٣) أن قول محمد
- رحمه الله - في ظاهر الرواية مع أبي حنيفة - رحمه الله تعالى -

٢- قلت: هذا هو ظاهر الرواية عنه وفي رواية عنه تسعة وسبعون سوطا كما في الشروح.

من المعتدين.“ (۱)

(۲) أخبرنا مسعر بن کدام قال: أخبرني الوليد بن عثمان عن الضحاك بن مزاحم قال: قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: ”من بلغ حدا في غير حد فهو من المعتدين.“ (۲)

چونکہ چالیس کوڑے حدود میں سے سب سے ادنیٰ حد ہے (اور وہ غلام کی حد قذف ہے) اور حدیث بالاک زو سے تعزیری سزا مقدار حد سے کم ہونی چاہئے۔ اس لیے اس میں سے ایک کوڑا کم کر کے تعزیری کی انتہائی سزا اٹتالیس کوڑے مقرر کر دی گئی۔ (۳)

(۳) أخبرنا أبو حنيفة قال حدثنا الهيثم بن أبي الهيثم عن عامر الشعبي قال: لا يبلغ بالتعزير أربعون جلدًا. (۴)

(۴) قال (مغيرة): كتب عمر بن عبد العزيز: أن لا يبلغ في التعزير أدنى الحدود أربعين سوطًا. (۵)

۱۔ أخرجه البيهقي في السنن الكبرى (۵۶۷/۸) برقم (۱۷۵۸۴) وقال: والمحفوظ هذا الحديث مرسل.

قال المحقق ابن الهمام:

ذكر البيهقي أن المحفوظ أنه مرسل، وأخرجه عن خالد بن الوليد عن النعمان بن بشير، ورواه ابن ناجية في فوائده: حدثنا محمد بن حصين الأصبحي، حدثنا عمر بن علي المقدمي، حدثنا مسعر عن خالد بن الوليد بن عبد الرحمن عن النعمان بن بشير قال: قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: ”من بلغ“ الحديث، ورواه محمد بن الحسن في كتاب الآثار مرسلًا فقال: أخبرنا مسعد بن کدام قال: أخبرني أبو الوليد بن عثمان عن الضحاك بن مزاحم قال: قال رسول الله صلى الله عليه وسلم ”من بلغ“ الحديث . -ثم قال-: والمرسل عندنا حجة موجبة للعقل وعند أكثر أهل العلم. (فتح القدير: ۳۳۳/۵)؛ وكذا في نصب الراية للزبيعي: (۳۵۷/۳).

۲۔ كتاب الآثار برواية محمد بن الحسن الشيباني (ص: ۱۵۵، رقم: ۶۱۰)، السنن الكبرى للبيهقي (۵۶۷/۸) الرقم (۱۷۵۸۵)

قال شيخنا العثماني:

رواه الإمام محمد في ”كتاب الآثار“ هكذا منقطعاً، والوليد هذا لم أحده، لكنه ثقة على القاعدة المذكورة مراراً، وبقيّة رجاله محتج بهم لا سيما وقد احتج به الإمام المجتهد محمد، قال محمد: ”فأدنى الحد أربعون فلا يبلغ في التعزير أربعون جلدًا. قال: وهذا قول أبي حنيفة وقولنا“ ۵۱ (إعلاء السنن: ۱۱/۶۴۲، ۶۴۳)

۳۔ المبسوط للسرخسي (۳۶/۲۴) والهداية (۵۲۲/۲) وغيرهما.

۴۔ كتاب الآثار برواية محمد بن الحسن الشيباني (ص: ۱۵۵، رقم: ۶۰۹)، وفي مصنف ابن أبي شيبة (۵۵۰/۵) الرقم (۲۸۸۷۲) مثله من طريق آخر.

۵۔ السنن الكبرى للبيهقي (۵۶۸/۸) الرقم (۱۷۵۸۶)، معرفة السنن والآثار له (۶۹/۱۳) الرقم (۱۷۵۰۳)

قول مفتي به کی تخریج:

١ قال الشلبي:

وقال أبو يوسف يبلغ بالتعزير خمسة وسبعون سوطا هذا لفظ القدوري في مختصره وهو ظاهر الرواية عن أبي يوسف - إلى أن قال - وما قاله أبو حنيفة أشبه بالصواب عندي لتيقن الأقل. ^(١)

٢ قال البابرتي:

(فإذا تعدر تبليغه حدا فأبو حنيفة ومحمد نظرا إلى أدنى الحد) وهو حد العبد في القذف (فصرناه إليه وذلك أربعون فنقصا منه سوطا) وهذا - أي قول أبي حنيفة ومحمد بنقصان سوط من أربعين - حق لأن من اعتبر حد الأحرار فقد بلغ حدا وهو حد العبد، والتكثير في الحديث ينفيه. ^(٢)

٣ قال الشامي:

(قوله أكثره تسعة وثلاثون سوطا) ... قال أبو يوسف: أكثره في العبد تسعة وثلاثون سوطا؛ وفي الحر خمسة وسبعون سوطا وبه نأخذ. فعلم أن الأصح قول أبي يوسف بحر. قلت: يحتمل أن قوله وبه نأخذ ترجيح للرواية الثانية عن أبي يوسف على الرواية الأولى لكون الثانية هي ظاهر الرواية عنه، ولا يلزم من هذا ترجيح قوله على قولهما الذي عليه متون المذهب مع نقل العلامة قاسم تصحيحه عن الأئمة، ولذا لم يعول الشارح على ما في البحر. ^(٣)

وكذا قال في منحة الخالق، ففيه:

ولا يلزم من ذلك أن يكون هذا ترجيحا لقوله على قول الإمام الذي عليه متون المذهب. ^(٤)

٤ قال ابن الشحنة:

واختيار التعزير إلى القاضي من واحد إلى تسع وثلاثين وهذا عندهما وهذا في الفتاوى. ^(٥)

٥ في الهندية:

وأكثره تسعة وثلاثون سوطا. ^(٦) (ولم يذكر فيه أي اختلاف فعدم التعرض لذكر الاختلاف فيه

١ - حاشية الشلبي على التبيين (٣/٢٠٩، ٢١٠)

٢ - العناية شرح الهداية (٥/٣٣٣)

٣ - حاشية ابن عابدين على الدر المختار (٦/٩٦)

٤ - منحة الخالق على هامش البحر (٥/٨٠)

٥ - لسان الحكام (١/٤٠١)

٦ - الفتاوى الهندية (٢/١٦٧)

يدل على أن هذا هو المختار والراجح في الباب كما لا يخفى).

① قال قاضي خان:

ولا يبلغ التعزير أربعين سوطا في قول أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - .^(١) (اقتصر المصنف
العلام على قول الإمام لترجيحه عنده، وهذا ظاهر).

② قال الكاساني:

وذلك تسعة وثلاثون في قول أبي حنيفة عليه الرحمة، وعند أبي يوسف خمسة وسبعون - ثم
أتى بدلان لهما وآخر دليل الإمام فيه حتى أيد ما ذهب إليه الإمام، فقال - لأن في الحمل على هذا الحد
(أي حد العبد) أخذًا بالثقة والاحتياط؛ لأن اسم الحد يقع على النوعين، فلو حملناه على ما قاله أبو حنيفة
يقع الأمن عن وعيد التبليغ؛ لأنه لا يبلغ، ولو حملناه على ما قاله أبو يوسف - لا يقع الأمن عنه؛ لاحتمال
أنه أراد به حد المماليك فيصير مبلغا غير الحد - الحد؛ فيلحقه الوعيد فكان الاحتياط فيما قاله
أبو حنيفة - رحمه الله تعالى - والله تعالى موفق.^(٢)

③ كذا في الكتب الأخر.^(٣)

④ مشى أصحاب المتن على قول الطرفين وهذا ترجيح له أيضا.^(٤)

١- الفتاوى الخانية (٣/٤٧٤)

٢- بدائع الصنائع (٥/٥٣٥)

٣- ملتقى الأبحر (٢/٣٧٥، ٣٧٦)؛ حيث قدم قولهما فيه.

فتاوى النوازل (٢٦١)؛ حيث اختار السمرقندي فيه قولهما لا غير.

الفتاوى السراجية (٦١)؛ هذا صاحبها حذو السمرقندي، واعتمد قولهما فيه

فتح القدير للكمال ابن الهمام (٥/٣٣٥)؛ مال المحقق إلى ترجيح قول الطرفين بتقوية ما احتجوا به ورد ما استدلل به غيرهما

٤- المختار للفتاوى (٤/٩٧)، كنز الدقائق (١٩١)، الوقاية (٢/٣٠٨)، النقاية (٢/٣٩٦)، غرر الأحكام (٢/٧٥)، تنوير

الأبصار (٦/٩٦)

[۲۰۷] مسئلہ

وأقله (أي أقل التعزير) ثلاث جلدات.

قول مختار - عند المشائخ :-

متون تو اسی قول مذکور پر ہیں مگر اصحاب شروح وغیرہ دیگر فقہاء نے اسے قبول نہیں کیا اور مشائخ کے حوالہ سے یہ قول اختیار کیا ہے کہ اقل تعزیر قاضی کی صوابدید کے سپرد ہے کہ وہ جس میں مصلحت و بہتری جانے اسے نافذ کر دے حتیٰ کہ اگر وہ کسی وقت صرف ایک کوڑے کے ذریعہ ہی زجر کو کافی سمجھے تو اسی پر اکتفاء کر لے۔

متدلہ:

چونکہ مختلف اشخاص کی طبائع مختلف ہوتی ہیں اس لیے ہر ایک کے مناسب حال اقل تعزیر کو تجویز کیا جائیگا جو اسکی تادیب و زجر کے لیے کفایت کر سکے کہ بسا اوقات ایک کوڑا بھی بعض افراد کے لئے کافی و وافی ہو جاتا ہے اور بعض مرتبہ تحصیل مقصود کے لئے تین سے زائد کوڑے ناگزیر ہوتے ہیں۔^(۱)

تخریج:

① قال الشامي:

(قوله وأقله ثلاثة) أي أقل التعزير ثلاث جلدات وهكذا ذكره القدوري، فكأنه يرى أن ما دونها لا يقع به الزجر، وليس كذلك بل يختلف ذلك باختلاف الأشخاص، فلا معنى لتقديره مع حصول المقصود بدونه فيكون مفوضا إلى رأي القاضي يقيمه بقدر ما يرى المصلحة فيه على ما بينا تفصيله، وعليه مشايخنا رحمهم الله تعالى.^(۲)

② قال الطحطاوى:

(قوله وأقله ثلاثة) هذا رأي القدوري وذكر مشايخنا أن أدناه على ما يراه الإمام حتى لورأي أنه ينزجر بسوط واحد اكتفى به.^(۳)

۱۔ مستفاد ممایلی (بتسهیل و اضافہ یسیرہ): تبیین الحقائق (۳/۲۱۰)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار

(۲/۴۱۰)، الاختیار لتعلیل المختار (۴/۹۷)، مجمع الانهر (۲/۳۸۶)

۲۔ حاشیۃ ابن عابدین علی الدر المختار (۶/۹۶)، وكذا في تبیین الحقائق للزیلعی (۳/۲۱۰) ورمز الحقائق للعینی (۱/۲۳۶)

۳۔ حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار (۲/۴۱۰)

- ٣ في الهندية:
وأقله ثلاث جلدات وذكر مشايخنا أن أدناه على ما يراه الإمام يقدر بقدر ما يعلم أنه ينزجر به.^(١)
- ٤ قال ابن العلاء الأنصاري:
وهذا الاختلاف في أقصى التعزير، فأما أدناه مفوض إلى رأي القاضي يقيم بقدر ما يرى من المصلحة فيه.^(٢)
- ٥ قال المرغيناني:
ثم قدر الأدنى في "الكتاب" بثلاث جلدات لأن مادونها لا يقع به الزجر، وذكر مشايخنا أن أدناه على ما يراه الإمام يقدره بقدر ما يعلم أنه ينزجر، لأنه يختلف باختلاف الناس.^(٣)
- ٦ قال الشرنبلالي:
(قوله وإنما قال أقله ثلاثة لأن مادونها لا يقع به الزجر) أي لمن يناسبه لما قد علمت أنه ليس لازماً لاختلافه باختلاف الناس.^(٤)
- ٧ كذا في الكتب الأخرى.^(٥)

١- الفتاوى الهندية (١٦٧/٢)

٢- الفتاوى التاتار خانية (٩٨/٥)

٣- الهداية (٥٢٣/٢)

٤- حاشية الشرنبلالي على الدرر والغرر (٧٥/٢)

٥- مجمع الأنهر (٣٧٦/٢)، النهر الفائق (١٧٢/٣)، فتاوى النوازل (٢٦١)، شرح الطائى على الكثر (٢٣٦/١)، الموسوعة الفقهية (٢٦٧/١٢).

كتاب السرقة وقطاع الطريق

[۲۰۸] مسئلہ

إذا سرق البالغ العاقل عشرة دراهم، أو ما قيمته
عشرة دراهم، مضروبة كانت أو غير مضروبة،
من حرز لا شبهة فيه، وجب عليه القطع.

مفتی بہ قول:

مفتی بہ قول کے موافق دراہم مذکورہ کا مضروبہ ہونا شرط ہے چنانچہ غیر مضروبہ کی صورت میں قطع یو واجب نہیں ہوگا۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

فقہ کے اصول ہیں:

(أ) - في إطلاق الاسم اعتبار العرف. (۱)

(ب) - مطلق التسمية يتصرف إلى ما هو المعروف بالعرف. (۲)

عرف میں اسم درہم کا اطلاق مضروبہ پر ہوتا ہے اس لئے مسئلہ بالا میں - قواعد مذکورہ کی بناء پر - دس مضروبہ درہم کی شرط عائد کی جائیگی۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن العلاء الأنصاري:

وتعتبر عشرة دراهم مضروبة..... وروى الحسن عن أبي حنيفة ما يدل على أن المضروبة وغير

۱ - قواعد الفقه للبرکتی (۹۶/۱)

۲ - المرجع السابق (۱۲۳/۱)

۳ - انظر له (بتسهيل):

الهداية (۵۲۴/۲، ۵۲۵)، الجوهر النيرة (۴۰۵/۲)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۷۸/۲)، الباب في شرح الكتاب

(۷۴/۳)، الفقه الإسلامي وأدلته (۵۴۳۵، ۵۴۳۶، ۵۴۳۷)

المضروبة في ذلك على السواء وفي "الكافي" والأول أصح.^(١)
في الهندية: ١

أقل النصاب في السرقة عشرة دراهم مضروبة بوزن سبعة جياذ ، كذا في العتابة. فإذا سرق تبرأ، وزنه عشرة دراهم، أو متاعا قيمته عشرة دراهم غير مضروبة، فإنه لا قطع فيه على الصحيح.^(٢)
قال السرخسي: ٢

ثم في ظاهر الرواية المعتبر عشرة دراهم من النقرة المضروبة حتى روى ابن رستم عن محمد رحمهما الله تعالى إذا سرق نقرة لا تساوي عشرة دراهم مضروبة فلا قطع عليه ، وروى الحسن عن أبي حنيفة رحمهما الله تعالى أن المعتبر عشرة دراهم من النقد الغالب بعد أن تكون الفضة فيها غالبية على الغش، وأما ما يغلب عليه الغش فهو من الفلوس لا من الدراهم، والأول أصح.^(٣)
قال الزيلعي: ٣

(وقوله مضروبة) إشارة إلى أنه إذا سرق فضة غير مضروبة وزنها عشرة أو أكثر وقيمتها أقل من عشرة مضروبة لا يقطع وقيل المضروبة وغير المضروبة فيه سواء والأول أصح.^(٤)
قال المرغيناني: ٤

قال: "وإذا سرق العاقل البالغ عشرة دراهم أو ما يبلغ قيمته عشرة دراهم مضروبة من حرز لا شبهة فيه وجب عليه القطع"..... واسم الدراهم يطلق على المضروبة عرفا فهذا يبين لك اشتراط المضروب كما قال في الكتاب^(٥) وهو ظاهر الرواية وهو الأصح ، رعاية لكمال الجناية حتى لو سرق

١ - الفتاوى التاتار خانية (١١٢/٥، ١١٣)

٢ - الفتاوى الهندية (١٧٠/٢)

٣ - المبسوط للسرخسي (١٣٨/٩)

٤ - تبين الحقائق (٢١٢/٣)

٥ - يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

قوله: "كما قال في الكتاب" (والمراد بالكتاب هنا مختصر القدوري كما ذكر البابر في العناية شرح الهداية: ٣٤٢/٥، والخوارزمي في الكفاية شرح الهداية: ٧٥/٥، وغيرهما) ولكن قد تسامح المصنف في هذا النفل. إذ لم يقله الإمام القدوري في "المختصر"، كما ترى في كلام العيني في البناية (٨/٩)، والغنيمي في اللباب (٧٤/٣)، فإليك نص العيني بحروفه:

"وقال الأترازي: في نقل المصنف عن القدوري نظر، لأن الشيخ أبانصر ذكر ذلك في الشرح الكبير. ==

عشرة تبرأ (أى غير مضروبة) قيمتها أنقص من عشرة مضروبة لا يجب القطع.^(١)

قال الخوارزمي والبابرتي والعيني -شرح الهداية:-

قوله (وهو الأصح): احتراز عما روى الحسن عن أبي حنيفة ما يدل على أن المضروبة وغير المضروبة في ذلك سواء.^(٢)

① قال الولوالجي:

وأما تقدير النصاب في السرقة بالعشرة -إلى أن قال في حاصل الكلام- والأصح: أن المعتبر عشرة دراهم من النقرة المضروبة خالصا.^(٣)

② كذا في الكتب الأخرى.^(٤)

③ وعليه جميع المتنون.^(٥)

== وهو تلميذ القدوري. رواية المختصر، ولم يقيد بالمضروبة، بل أثبت الرواية بقوله: مضروبة أو غير مضروبة، ثم قال: أما قول صاحب الكتاب عشرة دراهم مضروبة أو غير مضروبة فهو قول أبي حنيفة -رحمه الله- ثم قال: وروى بشر عن أبي يوسف -رحمه الله- وابن سماعة عن محمد -رحمه الله- فيمن سرق عشرة دراهم تبرأ لا يقطع. "انتهى والله أعلم بالصواب. اللهم إلا أن يقال: يمكن أن وقعت له نسخة كما ذكر، أو أراد بالكتاب كتاب الإمام محمد، فإن فيه كذلك، هذا ما أفاده ابن قطلوبغا.

١- الهداية (٥٢٤/٢، ٥٢٥)

٢- الكفاية (٧٥/٥)، العناية (٣٥٧/٥)، البناء (٨/٩). بنشر على ترتيب اللف- واللفظ للأول.

٣- الفتاوى الولوالجية (٢٦٨/٢)

٤- البحر الرائق (٨٥/٥)، النهر الفائق (١٧٣/٣)، الدر المختار مع رد المحتار (١٣٥، ١٣٤/٦)، الحويزة النيرة (٤٠٥/٢)، اللباب في شرح الكتاب (٧٤/٣)، شرح النقاية (٤٠٠/٢)، رمز الحقائق (٢٣٧/١)، شرح الطائى على الكنز (٢٣٧/١)، غرر الأحكام مع درر الحكام (٧٨، ٧٧/٢)، ملتقى الأبحر مع مجمع الأنهر (٣٧٩، ٣٧٨/٢)، شرح النقاية لفخر الدين (٤٠٠/٢)، الفتاوى السراجية (٦٢)، فتاوى النوازل (٢٦٢)، الفقه النافع (ص ٨١٣، الفقرة: ٥٤٥)، لسان الخكام (٤٠١/١)، شرح مختصر الطحاوى للحصاص (٢٥٧/٦)، الفقه على المذاهب الأربعة (١٤١/٥)، الموسوعة الفقهية الكويتية (٣١٣/٢٤)، الفقه الإسلامى وأدلته (٥٤٣٦، ٥٤٣٥)

٥- المختار للفتوى (١١٠/٤)، كنز الدقائق (١٩٢، ١٩١)، الوقاية (٣١٥/٢)، النقاية (٤٠٠/٢)، مجمع البحرين (٢٦٣)، غرر الأحكام (٧٧/٢)، تنوير الأبصار مع الدر (١٣٥، ١٣٤/٦)، بداية السندى (١١٠/١)

كتاب الصيد والذبائح

[۲۰۹] اختلافي مسئلة

والعروق التي تقطع في الذكاة أربعة: الحلقوم،
والمرئ، والودجان. فإذا قطعها حل الأكل. وإن
قطع أكثرها فكذلك عند أبي حنيفة، وقال
أبي يوسف ومحمد - رحمهما الله تعالى - : لا بد
من قطع الحلقوم والمرئ وأحد الودجين. ^(۱)

مفتي به قول:

فتوى اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی کا بہ متدل:

(۱) ۱۰ - حدثنا أبو خالد الأحمر عن ابن جريج عن عمن حدثه عن رافع بن خديج، قال: سألت رسول

۱ - قال ابن قطلوبغا: قال في الجواهر: هذا قول القدوري. فأما المشهور في كتب أصحابنا أن هذا قول أبي يوسف
وحده - وكذا قال الزاهدی وصاحب الهدایة. انتهى. [الترجيح والتصحيح: ۴۹۵]

وأما محمد فروى عنه أنه لا بد من قطع أكثر كل واحد من هذه الأربعة؛ كما في تبیین الحقائق (۲۹۱/۵)،
والبحر الرائق (۳۱۰/۸)، وحاشية الطحطاوى على الدر المختار (۱۵۱/۴)، والمبسوط للسرخسى (۲/۱۲)،
والمحيط البرهانی (۷۹/۶)، والجوهرية النيرة (۴۳۸/۲)، وشرح النقاية (۲۵۴/۲)، ورمز الحقائق (۲۰۱/۲)، وملتقى
الأبصار (۱۵۸/۴)، وتوحفة الفقهاء (۶۸/۳)، والاختيار لتعليل المختار (۱۲/۵)، وتقريرات الرافعى (۴۹۳/۹)، وبدائع
الصنائع في ترتيب الشرائع (۱۵۷/۴)، والنافع الكبير شرح الجامع الصغير (۴۷۲/۱)، وخلاصة الدلائل (۲۳۸/۲)،
وفتاوى النوازل (۳۳۰)، والفقہ النافع (ص: ۹۶۲، الفقرة ۶۸۹)، الفتاوى الولوالجية (۷۰/۳)، والفتاوى السراجية
(۸۷)، وشرح ابن ملك على مجمع البحرين - على هامشه - (۸۱۲)، وجامع الرموز (۳۴۱/۲)، والهداية (۴۳۶/۴)،
والموسوعة الفقهية الكويتية (۱۸۴/۸)، والفقہ الإسلامی وأدلته (۲۸۶۵)

اللہ صلی اللہ علیہ وسلم عن الذبیح باللیطة، فقال: "کل ما أفری الأوداج، إلا سنا أو ظفرا".^(۱)

۲- عن مالک أنه بلغه أن عبد الله بن عباس كان يقول: "ما فری الأوداج فكلوه".^(۲)

۳- حدثنا أبو خالد الأحمر عن حجاج عن حماد عن إبراهيم عن بن مسعود قال: کل ما أفری الأوداج إلا سن أو ظفر".^(۳)

۴- وقال ابن جریج عن عطاء: "والذبیح قطع الأوداج".^(۴)

روایات بالا میں "اوداج" جمع کا لفظ ہے اور جمع کا کم از کم عدد تین ہے۔^(۵)

(۲) فقہ کا کثیر الاستعمال معروف ضابطہ ہے:

"للاکثر حکم الکمل"^(۶)

کل چار رگیں ہیں۔ ان میں سے اکثر کا اطلاق تین پر ہی ہوگا۔ لہذا جب ذابغ نے کوئی بھی تین رگیں کاٹ دیں تو قاعدہ مذکور کے موافق گویا اس نے تمام رگیں کاٹ دیں اور وہ ذبیحہ حلال ہو گیا۔^(۷)

(۳) ذبغ کا مقصود ہے: "دم مسفوح کا بہانا اور روح نکالنے میں جلدی کرنا" اور یہ مقصد تین رگوں کے کاٹنے سے حاصل ہو جاتا ہے کیونکہ سانس یا خوراک کی نالی کٹ جانے کے بعد جانور زندہ نہیں رہتا اور وجین میں سے ایک کے قطع سے ہی خون باہر نکل جاتا ہے الغرض ذبغ میں محض تین رگوں کے قطع پر اکتفاء درست ہے اور ذبیحہ حلال ہوگا۔^(۸)

۱- قال الزیلعی فی نصب الرایة (۱۸۶/۴)، رواه ابن أبي شيبة في مصنفه . وتبعه العثماني في الإعلاء (۸۰/۱۷) وقال: قلت: فيه من لم يسم ولکنه غیر مضر عندنا؛ لأنه من التابعين والغالب فيهم الخیر فالغالب أنه ثقة.

۲- موطأ مالک (۶۹۹/۳)، الرقم (۱۷۸۷)

قلت: وإن كان هذا "بلاغاً" ولكن بلاغ مثله مقبول عندنا.

۳- مصنف ابن أبي شيبة (۲۵۵/۴) الرقم (۱۹۸۲۷)

۴- صحيح البخاری (۳۶/۱۴): باب النحر والذبیح

۵- التجرید (۶۳۰/۱۲)، رد المختار (۴۹۳/۹)، الفقہ الإسلامی وأدلته (۲۸۶/۴)

۶- انظر له مصدراً: درر الحکام شرح مجلة الأحكام (۱۷۲/۴)، تیسیر التحریر (۲۷۳/۲)، شرح التلویح علی التوضیح (۳۱۵/۲)

۷- مأخوذ مما یلی - بتسهیل :-

بدائع الصنائع فی ترتیب الشرائع (۱۵۸/۴)، الدر المختار (۴۹۳/۹)، البحر الرائق (۳۱۰/۸)، إعلاء السنن (۸۰/۱۷)،

الدر المستقی (۳۵۵/۴)، خلاصة الدلائل (۲۳۸/۲)، شرح الوقایة (۳۳/۴)، شرح النقایة (۲۵۴/۲)، درر الحکام شرح

غرر الأحکام (۲۷۷/۱)، الفقہ النافع (ص: ۹۶۱، الفقرة: ۶۸۹)، مجمع الأنهر (۱۵۸/۴)، الفتاوی الهندیة (۲۸۷/۵)،

رمز الحقائق (۲۰۱/۲)، شرح الطائی علی الکفر (۲۰۱/۲)

۸- الهدایة (۴۳۶/۴)، الاختیار لتعلیل المختار (۱۲/۵)، تبیین الحقائق (۲۹۱/۵)، کشف الحقائق (۲۲۱/۲)

قول مفتي به کی تخریج:

❶ في الهندية:

والعروق التي تقطع في الزكاة أربعة..... فإن قطع كل الأربعة حلت الذبيحة، وإن قطع أكثرها فكذلك عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى -، وقالا: لا بد من قطع الحلقوم المرء وأحد الودجين، والصحيح قول أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - لما أن للأكثر حكم الكل، كذا في المضمورات. ^(١)

❷ قال الحلبي والحصكفي:

(ويكفي قطع ثلاثة منها أيًا كانت) إذ الأكثر كالكل (وعند محمد لا بد من قطع أكثر كل واحد منها وهو رواية عن الإمام) لأن كل واحد أصل بنفسه (وعند أبي يوسف لا بد من قطع الحلقوم والمرء وأحد الودجين. وقيل) قائله القدوري (محمد معه) أيضا..... لكن الصحيح الأول. ^(٢)

❸ قال ابن قلوبغا:

قوله: (وان قطع أكثرهما فكذلك عند أبي حنيفة، وقال أبو يوسف ومحمد: لا بد من قطع الحلقوم والمرء وأحد الودجين)..... قال في زاد الفقهاء: الصحيح قول أبي حنيفة. ^(٣)

❹ قال القهستاني:

(وحل) الذبح (بقطع أي ثلاث منها) أي الأربعة عنده وبقطع الأولين وأحد الآخرين عند أبي يوسف - رحمه الله تعالى - وبقطع أكثر كل واحد منها عند محمد - رحمه الله تعالى:..... والأول أصح. ^(٤)

❺ قال ملا خسرو:

(وعروقه الحلقوم والمرء والودجان وحل بقطع ثلاث منها).

قال الشرنبلالي:

قوله: (وحل بقطع ثلاث منها) هو الصحيح. ^(٥)

١- الفتاوى الهندية (٢٨٧/٥)

٢- الدر المنقذ (١٥٨/٤)

٣- الترجيح والتصحيح (٤٩٥)

٤- جامع الرموز (٣٤٢/٢)

٥- حاشية الشرنبلالي على الدرر والغرر (٢٧٧/١)

- ⑥ كذا في الكتب الأخر. (١)
 ⑦ مشى أصحاب المتن على قول الإمام ترجيحاً له. (٢) كما هو ظاهر.
 ⑧ آخر الشارحون وغيرهم دليل الإمام فيه وهذا ترجيح لقوله عندهم كما عرف في موضعه. (٣)

[٢١٠] اختلافي مسئلة

ويكره أكل لحم الفرس عند أبي حنيفة (وقالاً: لا يكره) (٣)

توضيح المقام:

صح قول کے موافق - وهو ظاهر الرواية - امام صاحب کے نزدیک کراہت سے یہاں مراد مکروہ تنزیہی ہے۔ (٥)

١- ملتقى الأبحر (١٥٨/٤) حيث قدم قول الإمام فيه.

إعلاء السنن (٨٠/١٧)، حيث قال المؤلف بعد أن ذكر الخلاف: وقول أبي حنيفة هو الأقرب.

تحفة الملوك (٢١٨/١)؛ حيث اختار المصنف قول الإمام لا غير (بأن قال "ولا بد من قطع ثلاثة منها أيها كانت"، واكتفى به)

٢- المختار للفتوى (١٢/٥)، كنز الدقائق (٤١٨، ٤١٧)، الوقاية (٣٣/٤)، النقاية (٢٥٤/٢)، غرر الأحكام (٢٧٧/١)، تنوير الأبصار (٤٩٣/٩)

٣- الهداية (٤٣٦/٤)، الاختيار لتعليل المختار (١٢/٥)، البحر الرائق (٣١٠/٨)، الفتاوى الولوالجية (٧١/٣)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (١٥٨/٤)

٤- التحريم للقدوري (٦٣٧٥/١٢)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (١٤٩/٤)، الفتاوى الولوالجية (٥٦/٣)، خلاصة الدلائل لحسام الدين الرازي (٢٤٣/٢)، ملتقى الأبحر (١٦٢/٤)، الفقه النافع (ص: ٩٧٢، الفقه: ٦٩٩)، خلاصه الفتاوى (٣٠٤/٤)، الغرة المنيفة (١٧٤/١)

٥- قلت:

قد اختلفوا في تفسير الكراهة؟ قال بعضهم: كراهة التحريم، وقال بعضهم: كراهة التنزيه. ففي ظاهر الرواية كراهة التنزيه وهو الصحيح على ما قال ابن قطلوبغا في الترجيح والتصحيح (٤٩٧)، وداماد أفندي في مجمع الأنهر (١٦٢/٤)، والحصكفي في الدر المنتهى (١٦٢/٤)، والملا على القاري في شرحه على النقاية (٢٦٣/٢)، وكذا فخر الدين في شرحه عليه (٢٦٢/٢)، وملا خسرو في درر الأحكام شرح غرر الأحكام (٢٨٠/١)، والزحيلي في الفقه الإسلامي وأدلته (٢٥٩٤).

مفتي به قول:

فتوى اس میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) حدثنا عبد الله حدثني أبي ثنا يزيد بن عبد ربه ثنا بقية بن الوليد حدثني ثور بن يزيد عن صالح بن يحيى بن المقدام بن معدي كرب عن أبيه عن جده عن خالد بن الوليد قال: نهى رسول الله صلى الله عليه وسلم عن أكل لحوم الخيل والبغال والحمير. (۱)

۱۔ مسند أحمد بن حنبل (۸۹/۴) الرقم (۱۶۸۶۳)، وكذا انظر له: سنن أبي دود (۴۱۳/۳) الرقم (۳۷۹۲)، سنن النسائي (۲۰۲/۷) الرقم (۴۳۳۲)، سنن ابن ماجه (۱۰۶۶/۲)، الرقم (۳۱۹۸)، السنن الكبرى (۳۲۸/۹) الرقم (۱۹۲۳۰)، شرح معاني الآثار (۲۱۰/۴) الرقم (۵۹۳۷)، سنن الدارقطني (۲۸۷/۴)

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

فقطعن الطاعنون في مذهب الإمام أبي حنيفة (بكرهه لحوم الخيل) من عدة جوانب وجهات شتى، خاصة من النقد على مستدله الرئيسي بحديث خالد بن الوليد هذا، فأجاب عنه القدوري في التجريد (۶۳۷۶/۱۲)، والعيني في البناية (۳۲۲/۱۴)، والحصاص في شرحه على مختصر الطحاوى (۲۹۱، ۲۹۰/۷) وغيرهم. أما شيخ شيوخنا العثماني فأجاب في الإغلاء (۱۵۲-۱۴۳/۱۷) بغاية البسط والتفصيل وأشبع البحث فيه بما لا مزيد عليه فأثبت قوة مذهب الإمام أبي حنيفة فيها وأيده بالأحاديث والآثار (من شاء فليراجع) ولقد قام في كله خير قيام تظمن به القلوب وتنشرح به الصدور وترتضى به العقول - جزاه الله عنا أحسن الجزاء - فهذا أنا أقتبس بعض ما سلكه في هذا البحث القيم من الجواهر - من مواضع شتى -:

(أ) وبهذا ظهر قوة مذهب أبي حنيفة، واندفع طعن طاعنين أنه ترك حديثاً صحيحاً، وعمل بالحديث الضعيف، وظهر أيضاً أن نظر أبي حنيفة في الحديث أوسع وأدق. (ص: ۱۴۷)

(ب) قال العبد الضعيف - القائل العثماني -: قال العيني في "البناية" وفي "العمدة" وأصله لصاحب "الجواهر النقي": - سند حديث خالد - رضى الله عنه - جيد، ولهذا أخرجه أبو داود، وسكت عنه فهو حسن عنده وقال النسائي: وأخبرنا إسحاق بن إبراهيم أخبرني بقية حدثني ثور بن يزيد عن صالح فذكره بسنده، وقد صرح فيه بقية بالتحديث عن ثور، وثور حمصى، أخرج له البخاري وغيره، وبقيه إذا صرح بالتحديث كان السند حجة. قاله ابن معين وأبو زرعة، والنسائي، وغيرهم، خصوصاً إذا كان الذي حدث عن بقية شامياً.

قال ابن عدى: إذا روى بقية عن أهل الشام فهو ثبت، وصالح، وذكره ابن حبان - رحمه الله - في الثقات، وأبو يحيى ذكره الذهبي في "الكاشف" وقال: وثق وأبوه المقدام بن معد يكرب صحابي فهذا سند جيد كما ترى. (ص: ۱۴۸) ==

- (۲) قال محمد أخبرنا أبو حنيفة عن الهيثم عن ابن عباس رضى الله عنهما أنه كره لحم الفرس.^(۱)
- (۳) عن أبي هريرة رضى الله عنه أن رسول الله صلى الله عليه وسلم قال الخيل لثلاثة: لرجل أجر ولرجل ستر وعلى رجل وزر.^(۲)
- وجاءتيناں یہ ہے کہ اگر گھوڑا کھانے کے لئے بھی ہوتا تو پھر آپ صلی اللہ علیہ وسلم یوں فرماتے: الخیل لأربعة: لرجل أجر ولرجل ستر ولرجل طعام وعلى رجل وزر.^(۳)
- (۴) قوله تعالى:

﴿وَالْخَيْلَ وَالْبِغَالَ وَالْحَمِيرَ لِتَرْكَبُوهَا وَزِينَةً﴾ الآية.^(۴)

آیت بالا میں اللہ تعالیٰ نے گھوڑے کے منافع میں سے صرف سواری اور زینت کا ذکر فرما کر اس سے متعلقہ احسان بتلایا ہے ان منافع میں کھانے کا ذکر نہیں ہے اگر کھانا بھی گھوڑے کے تخلیقی مقاصد اور منافع میں سے ہوتا تو اس کا تذکرہ بھی ضرور کیا جاتا۔ جیسا کہ باری تعالیٰ نے ”انعام“ کے سلسلہ میں ”اکل“ کا تذکرہ بھی امتناناً کیا ہے: وَالْأَنْعَامَ خَلَقَهَا لَكُمْ فِيهَا دِفْءٌ وَمَنَافِعُ وَمِنْهَا تَأْكُلُونَ (النحل: ۵) اسی طرح ایک اور جگہ ہے: اللَّهُ الَّذِي جَعَلَ لَكُمْ الْأَنْعَامَ لِتَرْكَبُوا مِنْهَا وَمِنْهَا تَأْكُلُونَ (غافر: ۷۹)۔ کیونکہ کسی چیز کے متعلق احسان بتلاتے ہوئے اس کے اعلیٰ منافع کو ترک کر کے ادنیٰ منافع بیان کرنا حکیم کی حکمت کے خلاف ہے لہذا اللہ تعالیٰ کی حکیم ذات کا اس موقع امتنان پر ”اکل“ (جو اعظم المنافع اور بقاء نفوس کا سبب ہے) کا ذکر نہ کرنا اس امر کی بین دلیل ہے کہ ”اکل“ گھوڑے کے مقاصد اور منافع میں سے نہیں ہے لہذا

==

(ج) ولله در أبي حنيفة ما أدق نظره في الجمع بين الأحاديث وتنزيلها منازلها؟ فتراه قال بتحريم لحوم الحمر والبغال، وحكم بنحاستها، لما تواتر عن رسول الله صلى الله عليه وسلم أنه حرّمها، ولم يصح عنه في خلافه شيء، وكره لحم الفرس ولم يقل: إنه حرام لما ثبت عن رسول الله صلى الله عليه وسلم أنه رخص في لحوم الخيل وجاء عنه أنه نهى عنها، وقد عرفت أنه لم ينفرد بذلك، بل له سلف فيه عن ابن عباس وبه قال الحكم بن عتيبة ومالك بن أنس رضى الله عنهم.

والعجب من الجمهور أنهم يحتجون بحديث خالد و بحديث عكرمة بن عمار عن يحيى بن أبي كثير عن أبي سلمة عن جابر على حرمة البغال، ولا يحتجون بهما على حرمة لحوم الخيل. (ص: ۱۵۲)

۱۔ کتاب الآثار بروایة الشیبانی (ص: ۱۹۶، رقم: ۸۱۸)

۲۔ صحیح البخاری (۳۱۴/۷) الرقم (۲۸۶۰)، وكذا انظر له: صحيح ابن خزيمة (۳۱/۴) الرقم (۲۲۹۱)، سنن الترمذی

(۱۷۳/۴) الرقم (۱۶۳۶)، مختصر الأحكام مستخرج الطوسی علی جامع الأحكام (۶۱/۳)، الرقم (۱۳۸۳)

۳۔ بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۱۵۰/۴)

۴۔ النحل: (۸)

اس کا کھانا درست نہیں ہوگا۔^(۱)

(۵) گھوڑا چونکہ جہاد میں دشمنوں کو ڈرانے اور بھگانے کا آلہ و موثر ذریعہ ہے اس لئے اس کا کھانا احتراماً مکروہ ہے کیونکہ اس کے فقدان و قلت سے آلہ جہاد کی تقلیل لازم آئیگی جو کی درست نہیں ہے۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال قاضي خان:

يكره لحم الخيل في قول أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - خلافا لصاحبيه.^(۳) (القول المقدم فيه راجح - وهو قول الإمام هنا - كما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة وهو معروف لدى أرباب الإفتاء)

② قال الحلبي:

ويكره الغراب الأبقع والغداف والرخم والبغاث والخيل تحريماً في الأصح وعندهما لا يكره الخيل.^(۴) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح أيضاً كما عرفت سابقاً في مواضع عديدة).

③ قال التمرتاشي والحصكفي:

.. (ولا يحل ذو ناب يصيد بنابه)..... (والخيل) وعندهما، والشافعي تحل. وقيل إن أبا حنيفة رجع عن حرمة - أي إلى كراهته - قبل موته بثلاثة أيام وعليه الفتوى.

قال الشامي:

(قوله وعليه الفتوى) فهو مكروه كراهة تنزيه، وهو ظاهر الرواية كما في كفاية البيهقي وهو

۱- المبسوط للسرخسي (۲۳۴/۱۱)، الهداية (۴/۴۴۱، ۴۴۰)، الجوهرة النيرة (۲/۴۴۵)، الغرة المنيفة (۱/۱۷۴)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (۴/۱۵۶)، الفقه النافع (ص: ۹۷۳، الفقرة: ۶۹۹)، الاختيار لتعليل المختار (۵/۱۶)، رمز الحقائق (۲/۲۰۲)، شرح النقاية لفخر الدين (۲/۲۶۲)، كشف الحقائق (۲/۲۲۳)، الباب في الجمع بين السنة والكتاب (۲/۶۲۲)، التجريد للقندوري (۱۲/۶۳۷۵)

قلت: أو رد على الاستدلال بالتمط المذكور من هذه الآية الشريفة - على كراهة لحوم الخيل - من البعض فأجاب عنه العيني في البناية (۱۴/۳۲۰، ۳۲۱) والقندوري في التجريد (۱۲/۶۳۷۵)، فليلاحظ.

۲- الهداية (۴/۴۴۱)، الجوهرة النيرة (۲/۴۴۵).

۳- الفتاوى الخانية (۳/۳۵۸)

۴- ملتقى الأبحر (۴/۱۶۲)

الصحيح على ما ذكره فخر الإسلام وغيره.^(١)

④ في الموسوعة الفقهية:

وذهب الحنفية - وعليه الفتوى عندهم - وهو قول ثان للمالكية إلى حل أكلها مع الكراهة التنزيهية.^(٢)

⑤ قال ابن قطلوبغا:

قوله: (ويكره أكل لحم الفرس عند أبي حنيفة) قال القاضي الإمام الإسييجابي: الصحيح أنها كراهة تنزيه - إلى أن قال - ورجحو دليل الإمام، واختاره المحبوبي والنسفي والموصلي وصدّر الشريعة.^(٣)
⑥ وكذا اقتصر ابن الشحنة^(٣) والسمرقندي^(٥) كلاهما فيه على قول الإمام لكونه راجحا عندهما كما لا يخفى.

⑦ اختار أصحاب المتون قاطبة قول الإمام^(٦) وهذا ترجيح له أيضا.

⑧ قد أحر أصحاب الشروح دليل الإمام فيه وبعضهم ضمنوه جواب دليلهما وذاك ترجيح لقوله عندهم وقد مريانه غير مرة.^(٧)

١- الدر المختار مع رد المختار (٥٠٨/٩)

٢- الموسوعة الفقهية الكويتية (٢١١/٣٥)

٣- الترجيح والتصحيح (٤٩٧)

٤- لسان الحكام (٣٨١/١)

٥- فتاوى النوازل (٣٣٢)

٦- المختار للفتوى (١٥٠/٥)، كنز الدقائق (٤١٩)، الوقاية (٣٦/٤)، النقاية (٢٦٢/٢)، مجمع البحرين (٧١٣)، غرر

الأحكام (٢٨٠/١)، تنوير الأبصار (٥٠٨/٩)، بداية المبتدى (٢١٩/١)

٧- الهداية (٤٤٠/٤)، المبسوط للسرخسي (٢٣٤/١١)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (١٤٩/٤ - ١٥١)،

الاختيار لتعليق المختار (١٦/٥)، رمز الحقائق (٢٠٢/٢)، الجوهرة النيرة (٤٤٥/٢)

[۲۱۱] مسئلہ

وإذا ذبح مالا يؤكل لحمه طهر
جلده ولحمه إلا الآدمي والخنزير.

مفتی بہ قول:

مفتی بہ قول کے موافق ذبح سے غیر ما کول اللحم کا گوشت پاک نہیں ہوتا۔^(۱)

قول مفتی بہ کا مستدل:

فقہ کا ضابطہ ہے:

”الضرورات تقدر بقدرها“^(۲)

ذبح مذکور کو، حاجت و ضرورت کی بناء پر، جلد کے لئے مطہر قرار دیا گیا ہے کیونکہ اس چمڑے میں یا اس چمڑے کے اوپر نماز پڑھنے کی ضرورت پڑتی ہے۔ اسی طرح سردی، گرمی کے بچاؤ اور ستر عورت کے لئے بسا اوقات اس کی احتیاج ہوتی ہے جبکہ گوشت کی تطہیر کی ضرورت نہیں ہے (اس لیے کہ اس کی طہارت سے مقصود یہ ہوگا کہ اس کا کھانا حلال ہو کیونکہ گوشت سے غرض ”اکل“ ہوتی ہے حالانکہ اس کا کھانا بالکل حلال نہیں ہے) لہذا طہارت کا حکم بھی نہیں لگایا جائیگا۔

الغرض قاعدہ مذکورہ کے موافق یہاں ضرورت چونکہ فقط تطہیر جلد کی ہے اور اس کے لحم کو طاهر قرار دینے کی ضرورت نہیں ہے کما مر، لہذا صورت بالا میں صرف جلد کی طہارت کا حکم ہوگا۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

(و ذبح مالا يؤكل لحمه وشحمه وجلده) تقدم في الطهارة ترجيح خلافه (إلا الآدمي

۱۔ قلت:

قد اختلف التصحيح فيه: صحح بعضهم ما قال به القدوري. أما أصح ما يليق بالافتاء في هذا الباب - في ضوء

كتب الفتاوى - فهو ما ذكرته في ذيل ”مفتی بہ قول“؛ کما ستری فی تخریجہ.

۲۔ محلة الأحكام العدلية (۱/۱۸)

۳۔ مستفاد من رد المحتار (۱/۳۹۷)

والخنزير) كما مر. قال الشامي:

قوله: (تقدم في الطهارة ترجيح خلافه) وهو أن اللحم لا يطهر بالذكاة والجلد يطهر بها ١٥
أقول: وهما قولان مصححان، وبعدم التفصيل جزم في الهداية والكنز هنا، نعم التفصيل أصح
ما يفتى به. (١)

② قال التمرتاشي والحصكفي - في كتاب الطهارة -:

(وما) أي إهاب (طهر به) بدباغ (طهر بذكاة) على المذهب (لا) يطهر (لحمه على) قول
(الأكثر إن) كان (غير مأكول) هذا أصح ما يفتى به وإن قال "في الفيض: الفتوى على طهارته.
قال الشامي:

(قوله هذا أصح ما يفتى به) أفاد أن مقابله مصحح أيضاً، فقد صححه في الهداية والتحفة
والبدائع، ومشى عليه المصنف في الذبائح كالكنز والدرر، والأول مختار شراح الهداية وغيرهم، وفي
المعراج أنه قول المحققين - إلى أن قال - والحاصل أن ذكاة الحيوان مطهرة لجلده ولحمه إن كان
الحيوان مأكولاً، وإلا فإن كان نجس العين فلا تطهر شيئاً منه، وإلا فإن كان جلده لا يحتمل الدباغة
فكذلك، لأن جلده حينئذ يكون بمنزلة اللحم، وإلا فيطهر جلده فقط، والآدمي كالخنزير فيما ذكر
تعظيماً له. (٢)

③ قال الشرنبلالي:

وتطهر الذكاة الشرعية جلد غير المأكول دون لحمه على أصح ما يفتى به.

ثم قال شرحاً له:

(على أصح ما يفتى به) من التصحيحين المختلفين في طهارة لحم غير المأكول وشحمه
بالذكاة الشرعية للاحتياج إلى الجلد. (٣)

④ قال الزيلعي:

وما يطهر بالدباغ يطهر بالذكاة؛ لأنها أبلغ في إزالة الرطوبة والدماء من الدباغ، وقال كثير من
المشايخ: يطهر جلده بها ولا يطهر لحمه كما لا يطهر بالدباغ وهو الصحيح. (٤)

١ - الدر المختار مع رد المحتار (٥١٣/٩)

٢ - الدر المختار مع رد المحتار (٣٩٦/١، ٣٩٧)

٣ - مراقى الفلاح (١٦٩)

٤ - تبين الحقائق (٢٦/١)

٥ قال الشلبي:

(قوله: في المتن: وذبح مالا يؤكل لحمة يطهر لحمة وجلده) قال في باب المياه من النهاية في هذه الرواية نوع ضعف والصحيح أن اللحم لا يطهر بالذكاة وكذا في معراج الدراية وغيرهما اهـ^(١)

٦ قال ابن نجيم:

قال - رحمه الله - (وذبح مالا يؤكل لحمة وجلده إلا الآدمي والخنزير)..... وفي رواية لا يطهر بالذكاة لحم مالا يؤكل لحمة والجلد يطهر هو الصحيح وقد مر في كتاب الطهارة اهـ^(٢)

٧ قال ملا خسرو:

(الإهاب يطهر بالدباغ إلا الخنزير والآدمي. وما يطهر به - أي بالدباغ - يطهر بالذكاة بخلاف لحمة في الصحيح)

قال الشرنبلالي:

(قوله: بخلاف لحمة في الصحيح) أقول اختلف التصحيح في هذه المسألة وما ذكره المصنف أصح تصحيح يفتى به فيها.^(٣)
كذا في الكتب الأخر.^(٤)

١ - حاشية الشلبي على التبيين (٢٩٦/٥)

٢ - البحر الرائق (٣١٤/٨)

٣ - حاشية الشرنبلالي على الدرر (٢٤/١)

٤ - الدر المستقى (٥١/١)، تبيين الحقائق (٢٩٦/٥)، الترجيح في التصحيح (٤٩٧)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (١١٣/١)، رمز الحقائق (٢٠٣/٢)، شرح الطائى على الكبر - بها مش الرمز - (٢٠٣/٢)، الفقه الإسلامى وأدلته (٢٥٤)

كتاب الأضحية

[۲۱۲] مسئلہ

الأضحية واجبة..... عن نفسه وعن ولده الصغير

مفتی بہ قول:

مفتی بہ قول کے موافق والد پر اس کے چھوٹے (نابالغ) بچے کی طرف سے قربانی واجب نہیں ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

قال الله تعالى: ﴿وَأَنْ تُلِيسَ لِلْإِنْسَانِ إِلَّا مَا سَعَى﴾^(۱) و ﴿لَهَا مَا كَسَبَتْ﴾^(۲)

قربانی ”قربت محضہ“ ہے اور آیات بالا سے یہ ضابطہ معلوم ہوا کہ انسان پر کسی دوسرے کی وجہ سے کوئی قربت و عبادت واجب نہیں ہوتی یہی وجہ ہے کہ غلام اور بالغ بیٹے کی طرف سے قربانی واجب نہیں ہوتی، لہذا یہاں چھوٹے بچے کی طرف سے بھی اس کے باپ پر قربانی واجب نہیں ہوگی۔

باقی رہا یہ کہ پھر صدقہ فطر نابالغ کی طرف سے باپ پر کیوں واجب ہو جاتا ہے تو اس کا جواب یہ ہے کہ دیگر نصوص کی بناء پر صدقہ فطر کو اصول مذکور سے استثناء حاصل ہے جبکہ قربانی کا حکم اپنے اصلی ضابطہ کے ماتحت رہا کیونکہ اس کے بارے میں کوئی نصوص و استثناء نص میں منقول نہیں ہے۔

نیز یہ کہ صدقہ فطر میں سبب وجوب ہی دراصل وہ ذات ہے جو انسان کی کفالت میں ہو (یعنی اس کا خرچہ اس کے ذمہ ہو) نیز اس انسان کو اس پر ولایت بھی حاصل ہو اور یہ دونوں امور (کفالت و ولایت) ولد صغیر میں موجود ہیں لہذا یہاں صدقہ فطر کے وجوب کا سبب متحقق ہو جانے کے باعث صدقہ فطر واجب ہوگا برخلاف اضحیہ کے، کہ وہ قربت محضہ ہے چنانچہ صغیر کی طرف سے واجب نہیں ہوگی۔^(۳)

۱۔ النجم: ۳۹

۲۔ البقرة: ۲۸۶

۳۔ مستفاد مما یلی:

بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۱۹۷/۴)، الہدایۃ (۴/۴۴۴)، تبیین الحقائق (۳/۶)، الجوہرۃ النیرۃ (۲/۴۵۰)، درر الأحکام شرح غرر الأحکام (۱/۲۶۷)، شرح ابن ملک علی مجمع البحرین۔ علی ہامشہ۔ (۷۱۴)، کشف الحقائق (۲/۲۲۵)، الفقہ الإسلامی وأدلّته (۲۷۱۲)

قول مفتي بهي تخرج:

① قال التمرتاشي والحصكفي:

(فتجب)... (عن نفسه لا عن طفله) على الظاهر، بخلاف الفطرة.

قال الشامي:

(قوله على الظاهر) قال في الخانية: في ظاهر الرواية أنه يستحب ولا يجب، بخلاف صدقة

الفطر. وروى الحسن عن أبي حنيفة يجب أن يضحي عن ولده وولد ولده الذي لا أب له، والفتوى على ظاهر الرواية. ^(١)

قال الطحطاوي:

(قوله على الظاهر) أي من الرواية والفتوى عليه. ^(٢)

② قال قاضي خان:

وليس على الرجل أن يضحي عن أولاده الكبار..... وفي الولد الصغير عن أبي حنيفة - رحمه الله

تعالى - روايتان: في ظاهر الرواية يستحب ولا يجب بخلاف صدقة الفطر وروى الحسن عن أبي حنيفة رحمه الله تعالى أنه يجب أن يضحي عن ولده الصغير وولده الذي لا أب له والفتوى على ظاهر الرواية. ^(٣)

③ قال المرغيناني:

وتجب عن نفسه لأنه أصل في الوجوب عليه على ما بيناه وعن ولده الصغير لأنه في معنى نفسه

فيلحق به كما في صدقة الفطر وهذه رواية الحسن عن أبي حنيفة رحمهما الله وروى عنه أنه لا تجب عن ولده وهو ظاهر الرواية. ^(٤)

قال البابرتي:

قوله (لا تجب عن ولده) يعني سواء كان صغيراً أو كبيراً إذا لم يكن له ماله وهو ظاهر الرواية.

وعليه الفتوى. وروى الحسن عن أبي حنيفة رحمه الله أنها تجب عليه. ^(٥)

١- الدر المختار مع رد المحتار (٥٢٤/٩)

٢- حاشية الطحطاوي على الدر المختار (١٦١/٤)

٣- الفتاوى الخانية (٣٤٥/٣)

٤- الهداية (٤٤٤/٤)

٥- العناية شرح الهداية المذيلة بنتائج الأفكار (٥٢٣/٩)

قال العيني:

قوله: (وهو ظاهر الرواية) أي هذا هو ظاهر الرواية عن أبي حنيفة قال قاضي خان: وعليه الفتوى.^(١)

قال ملا خسرو:

(وتجب)..... (لنفسه) متعلق بتجب (لا طفله) أي لا تجب عليه لأولاده الصغار.

قال الشرنبلالي:

(قوله: أي لا تجب عليه لأولاده الصغار) أقول ويستحب في ظاهر الرواية وعليه الفتوى كما

في فتاوى قاضي خان.^(٢)

قال الزحيلي:

وفى ظاهر الرواية عند الحنفية، وهو الأظهر لدى بعضهم وعليه الفتوى: أن الأضحية تستحب

ولا تجب عن الولد الصغير، وليس للأب أن يفعله من مال الصغير.^(٣)

كذا في الكتب الأخرى، وفي بعض منها اقتصر مصنفوها على التصريح بكونه ظاهر الرواية للعلم

بأن الفتوى على ظاهر الرواية على ما تقرر في الأصول.^(٤)

واختاره النسفي، والمحبوبي، والتمرتاشي، وملا خسرو،^(٥) وهذا لكونه راجحاً عندهم كما لا يخفى.

١- البناية شرح الهداية (٣٥١/١٤)

٢- درر الأحكام شرح غرر الأحكام مع حاشية الشرنبلالي (٢٦٧/١)

٣- الفقه الإسلامي وأدلته (٢٧١٢)

٤- الفتاوى الهندية (٢٩٣/٥)، الفتاوى السراجية (٨٨)، الفتاوى الولوالجية (٨٢/٣)، الكفاية (١٤٧/٩)، الترجيح

والتصحيح (٤٩٩)، بدائع الصنائع (١٩٧/٤)، المبسوط للسرخسي (١٢/١٢)، مجمع الانهر (١٦٧/٤)، تبين

الحقائق (٣/٦)، المحيط البرهاني (٨٦/٦)، الجوهرة النيرة (٤٥٠/٢)، شرح النقاية (٢٦٨/٢)، شرح ابن ملك - على هامش

المجمع - (٧١٤)، رمز الحقائق (٢٠٤/٢)، شرح الطائي على الكنز (٢٠٤/٢)، الفقه على المذاهب الأربعة (٦٤٤/١)

٥- كنز الدقائق (٤٢٠)، الوقاية (٣٨/٤)، ملتقى الأبحر (١٦٦/٤، ١٦٧)، تنوير الأبصار (٥٢٤/٩)، غرر الأحكام

(٢٦٧/١)، بنشر على ترتيب اللف.

[۲۱۳] مسئلہ

وإن بقي الأكثر من الأذن والذنب جاز.

مفتی بہ قول

مفتی بہ قول کے موافق اگر کان یا دم تہائی سے زائد کٹ جائے تو قربانی جائز نہیں ہے۔^(۱) اگر چہ ان کا اکثر حصہ

باقی ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

اس مسئلہ کی بنیاد یہ ہے کہ ان اعضاء کا اگر زیادہ حصہ جاتا رہے تو قربانی جائز نہیں ہے اور اگر کم حصہ ضائع ہو جائے تو قربانی جائز ہے یعنی مقدار کثیر کا ذہاب مانع اضحیہ ہے اور قلیل مقدار مانع نہیں ہے۔

مفتی بہ قول کی رو سے ”ثلث“ اور اس سے کم کی مقدار، قلیل ہے (جو مانع جواز نہیں ہے اور ثلث سے زائد مقدار، کثیر ہو کر مانع اضحیہ ہے) کیونکہ شریعت نے ورثاء کی رضامندی کے بغیر میت کے مال میں ”ثلث“ کے بقدر تنفیذ وصیت کو جائز قرار دیا ہے اور اس سے زائد میں اجازت نہیں دی۔ اس سے معلوم ہوا کہ ”ثلث“ قلیل مقدار ہوتی ہے جس میں بدون رضائے ورثاء بھی مال دوسروں کی طرف منتقل ہو جاتا ہے اور اس سے زائد کی مقدار کو شرع کی نظر میں ”مقدار کثیر“ سمجھا جاتا ہے۔^(۲)

۱۔ يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

قد وقع التسامح هنا في بعض الكتب الفقهية باللغة الأردنية المتداولة فينا - في شبه القارة الهندية - في أثناء بيان المسائل الراجحة والمعمول بها في الأضحية، حيث ذكر فيها ”أگر تہائی حصہ یا تہائی سے زائد کٹ جائے تو قربانی جائز نہیں“ لأن کون الأكثر من الثلث من ”القدر الكثير المانع“ سديد ومسلم ولكن ”الثلث“ قد اعتبره الفقهاء من ”القليل (غير المانع)“ في ضمن بيان القول الصحيح - وهو ظاهر الرواية - في هذا الباب؛ كما سترى في تحريجه.

۲۔ انظر له:

بدائع الصنائع (۴/۲۱۵، ۴/۴۸، ۴/۴۷)، الهداية (۴/۴۸، ۴/۴۷)، المبسوط للسرخسي (۱۲/۱۶)، مجمع الأنهر (۴/۱۷۲)، البحر الرائق (۸/۳۲۴)، تبیین الحقائق (۶/۶)، الجوهرة النيرة (۲/۴۵۴)

قول مفتي به کی تخریج:

❶ في الهندية:

ولو ذهب بعض هذه الأعضاء دون بعض من الأذن والألية والذنب والعين ذكر في الجامع الصغير إن كان الذاهب كثيرا يمنع جواز التوضيحية، وإن كان يسيرا لا يمنع، واختلف أصحابنا بين القليل والكثير فعن أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - أربع روايات، وروى محمد - رحمه الله تعالى - عنه في الأصل وفي الجامع أنه إذا كان ذهب الثلث أو أقل جاز، وإن كان أكثر لا يجوز، والصحيح أن الثلث وما دونه قليل وما زاد عليه كثير، وعليه الفتوى. ^(١)

❷ قال الشلبي:

(قوله: وعن أبي حنيفة الخ)..... والصحيح أن الثلث، وما دونه قليل، وما زاد عليه كثير، وعليه الفتوى. وقال في الجوهرية: والأظهر أن عند أبي حنيفة أن الثلث في حد القليل، وما زاد عليه في حد الكثير. وقال الكرماني في مناسكه فإن كان الفائت من العين الواحدة أو الأذن الواحدة الثلث أو الأقل جاز عند أبي حنيفة، وإن كان أكثر منه لا يجوز، وهو الأصح. ^(٢)

❸ قال قاضي خان:

والصحيح أن الثلث وما دونه قليل وما زاد عليه كثير وعليه الفتوى. ^(٣)

❹ قال التمرتاشي:

(لا بالعمياء والعوراء والعجفاء)..... (ومقطوع أكثر الأذن أو الذنب أو العين)

قال الشامي:

(قوله ومقطوع أكثر الأذن الخ) في البدائع: لو ذهب بعض الأذن أو الألية أو الذنب أو العين. ذكر في الجامع الصغير إن كان كثيرا يمنع، وإن يسيرا لا يمنع. واختلف أصحابنا في الفاصل بين القليل والكثير؟ فعن أبي حنيفة أربع روايات. روى محمد عنه في الأصل والجامع الصغير أن المانع ذهاب أكثر من الثلث، وعنه أنه الثلث، وعنه أنه الربع، وعنه أن يكون الذاهب أقل من الباقي أو مثله اهـ بالمعنى. والأولى هي ظاهر الرواية وصححها في الخانية حيث قال: والصحيح أنه الثلث، وما دونه

١ - الفتاوى الهندية (٢٩٨/٥)

٢ - حاشية الشلبي على التبيين (٦/٦)

٣ - الفتاوى الخانية (٣٥٤/٣)

قليل، وما زاد عليه كثير وعليه الفتوى. اهـ

ومشى عليها في مختصر الوقاية والإصلاح. ^(١)

قال العيني:

(وإن قطع من الذنب أو الأذن أو العين أو الألية الثلث أو أقل) أي من الثلث (أجزأه وإن كان أكثر) أي من الثلث (لم يجزه) وفي بعض النسخ لا يجوز (لأن الثلث تنفذ فيه الوصية من غير رضا الورثة فاعتبر قليلاً) وهو رواية هشام عن محمد قال الصدر الشهيد: وهو الأصح؛ لأنه ظاهر الرواية. ^(٢)

قال الحصكفي:

وفي شرح لابن سلطان: الثلث وما دونه قليل، وما زاد عليه كثير هو الصحيح وعليه الفتوى. ^(٣)

قال ملا خسرو:

(لا العمياء والعوراء) أي ذات عين واحدة (والعجفاء) بحيث لا منغ في عظامها (وعرجاء لا تمشي إلى المنسك ومقطوع يدها أو رجلها وما ذهب الأكثر من ثلث أذنها أو ذنبها أو عينها أو أليتها) وقيل: الثلث، وقيل: الربع وعندهما إن بقي أكثر من النصف أجزأه.

قال الشرنبلالي:

(قوله: وما ذهب الأكثر من ثلث أذنها..... الخ) رواية الجامع الصغير والأصل وهو ظاهر الرواية. وقال قاضي خان الصحيح أن الثلث وما دونه قليل وما زاد عليه كثير وعليه الفتوى اهـ. ^(٤)

كذا في الكتب الأخرى. ^(٥)

لَمَّا كَانَ هَذَا الْقَوْلُ (أَيُّ الْأَكْثَرِ مِنَ الثَّلَاثِ هُوَ الْكَثِيرُ الْمَانِعُ) ظَاهِرُ الرِّوَايَةِ - كَمَا فِي عِدَّةٍ مِنَ الْكُتُبِ - ^(٦) فَهوَ مِنْ تَرْجِيحٍ لَهُ أَيْضًا حَسْبَمَا عَرَفَ فِي الْأَصُولِ.

١- الدر المختار مع رد المحتار (٥٣٦/٩)

٢- البناية شرح الهداية (٣٧٦/١٤)

٣- الدر المنتقى (١٧٢/٤)

٤- حاشية الشرنبلالي على الغرر (٢٦٩/١)

٥- حاشية الطحطاوى على الدر المختار (١٦٥/٤)، لسان الحكام (٣٨٨/١)، المبسوط للسرخسى (١٦٠١٥/١٢)

الفقه على المذاهب الأربعة (٦٤٥/١)، الفقه الإسلامى وأدلته (٢٧٣٠، ٢٧٢٧)

٦- منها: المبسوط للسرخسى (١٥/١٢)، وتحفة الفقهاء (٨٥/٣) ومجمع الأنهر (١٧٢/٤)، وشرح النقاية لفخر

الدين (٢٧١/٢)، ورد المختار (٥٣٦/٩)، ودر الحكام شرح غرر الأحكام (٢٦٩/١) وغيرها.

كتاب الأيمان

[۲۱۴] مسـئـلـہ

ومن حلف بغير الله عز وجل لم يكن حالفاً،
كالنبي عليه السلام، والقرآن والكعبة.

مفتی بہ قول:

ہمارے زمانہ میں مفتی بہ قول کے موافق قرآن کی قسم کھانے سے حالف ہو جائیگا۔

قول مفتی بہ کا متدل:

قال الشامي في الأصول:

والعرف في الشرع له اعتبار
لذا عليه الحكم قد يدار^(۱)

در اصل یمن کا مدار اور اسکی بنیاد و عرف پر قائم ہے اور قرآن کے ذریعے قسم کھانا چونکہ عربوں کے ہاں نیز عصور
متقدمہ میں متعارف نہیں تھا اب جبکہ (عصر حاضر میں) لوگوں میں یہ قسم متعارف ہو چکی ہے لہذا اصول مذکورہ کے پیش نظر اب
حلف بالقرآن سے قسم منعقد ہو جائیگی کیونکہ اس باب میں عرف سلف کی بجائے ہر زمانے کا اپنا عرف معتبر ہے۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

ملحوظة أساسية:

يقول العبد الضعيف - عفا الله عنه -: والمتون على أنها لا تكون اليمين بالقرآن. ^(۳) ولكن لما

۱۔ شرح عقود رسم المفتی (ص: ۳۷)

۲۔ استفاد من مجموعة ما يلي:

فتاوى النوازل (۲۳۸)، المبسوط للسرخسي (۲۴/۷)، الدر المنقي (۲۶۹/۲)، مجمع الأنهر (۲۶۹/۲)، جامع
الرموز (۶۵۴/۱)، الموسوعة الفقهية (۲۵۶/۷)، فتح القدير (۶۴/۵)، كشف الحقائق (۲۵۷/۱)۔

۳۔ المختار للفتوى (۵۵/۴)، كنز الدقائق (۱۶۵)، الوقاية (۲۳۴/۲)، النقاية (۷۲۹/۱)، مجمع البحرين (۷۲۰) مع
شرح ابن ملك، غرر الأحكام (۴۰/۲)، تنوير الأبصار (۵۰۳/۵)، بداية المبتدى (۹۶/۱)، ملتقى الأبحر (۲۶۹/۲)۔

كانت اليمين تدور مع العرف وتبني عليه في انعقادها وعدمه - كما صرح به جماعة جلّة من فقهاءنا^(١) - قرر المتأخرون من المشايخ الحنفية أنها في زماننا هذا تنعقد به لأنها قد جرت العادة به في عرفنا فصار الحلف به متعارفاً الآن بين الناس ، كما ستري في السطور التالية:

● في الهندية:

قال: محمد - رحمه الله تعالى - في الأصل لو قال: والقرآن لا يكون يمينا ذكره مطلقاً، والمعنى فيه، وهو أن الحلف به ليس بمتعارف فصار كقوله: وعلم الله، وقد قيل هذا في زمانهم أما في زماننا فيكون يمينا، وبه نأخذ، ونأمر، ونعتقد، ونعتمد، وقال: محمد بن مقاتل الرازي لو حلف بالقرآن قال: يكون يمينا، وبه أخذ جمهور مشايخنا رحمهم الله تعالى كذا في المضمرات.^(٢)

● قال ابن الهمام:

قال: (وكذا إذا حلف بالقرآن؛ لأنه غير متعارف) ثم لا يخفى أن الحلف بالقرآن الآن متعارف فيكون يمينا كما هو قول الأئمة الثلاثة.^(٣)

● قال العيني:

وعندي لو حلف بالمصحف أو وضع يده عليه وقال: "وحق هذا" فهو يمين ولا سيما في هذا الزمان الذي كثرت فيه الأيمان الفاجرة ورغبة العوام في الحلف بالمصحف.^(٤)

● قال الأفغانى:

ولا يخفى تعارف الحلف بالقرآن الآن فيكون يمينا لأنه كلام الله، فظهر منه أن المعتبر في كل وقت عرفه لا عرف السلف.^(٥)

● في الموسوعة الفقهية:

المعتمد في مذهب الحنفية: أن الحلف بالقرآن يمين؛ لأن القرآن كلام الله تعالى الذي هو

١ - نحو الفقيه أبي الليث السمرقندى في فتاوى النوازل (٢٣٨) والحصكفى في الدرر المنتقى (٢/٢٦٩)، والدرر المختار (٥٠٣/٥) والشرنبلالى في حاشيته على الغرر (٢/٤٠)، والسرخسى في المبسوط (٧/٢٤) وغيرهم.

٢ - الفتاوى الهندية (٥٣/٢)

٣ - فتح القدير (٦٤/٥)

٤ - رمز الحقائق (١/٢٠٥)

٥ - كشف الحقائق (١/٢٥٧)

صفته الذاتية، وقد تعارف الناس الحلف به، والأيمان تبنى على العرف.^(١)

❶ كذا في الكتب الأخرى.^(٢)

[٢١٥] اختلاف في مسئلة

وقال أبو حنيفة: إذا قال "وحيث الله" فليس بحالف. (وهو قول محمد رحمه الله وإحدى الروايتين عن أبي يوسف رحمه الله، وعن أبي يوسف في رواية أخرى: أنه يكون يمينا)^(٣)

مفتي به قول:

فتوى اس میں طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

عن عبد الله - هو ابن عمر - رضي الله عنه أن النبي صلى الله عليه وسلم قال: "من كان حالفاً فليحلف بالله أو ليصمت".^(٤) ومن وجه آخر له: "الا من كان حالفاً فلا يحلف إلا بالله".^(٥)

اول یہ واضح ہو کہ "حق" جب "اللہ" کی طرف مضاف ہو تو اس سے اللہ تعالیٰ کی اطاعت اور عبادت مراد ہوتی ہے کیونکہ طاعات و عبادات اس کے حقوق میں سے ہیں جیسا کہ حدیث ذیل سے بھی یہ امر ثابت و واضح ہے:

عن معاذ بن جبل قال قال النبي صلى الله عليه وسلم "يامعاذا أتدري ما حق الله على

١ - الموسوعة الفقهية الكويتية (٢٥٦/٧)

٢ - حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٣٢٩/٢)، مجمع الأنهر في شرح ملتقى الأبحر (٢٧٠/٢)، الفقه على المذاهب الأربعة (٦٨٠، ٦٧/٢)، الفقه الإسلامي وأدلته (٢٤٦٣).

٣ - الفتاوى التاتار خانية (٢٩١/٤)، الفتاوى الخانية (٣/٢)، الفتاوى الشامية (٥١٦/٥)، البحر الرائق (٤٨٢/٤)، بدائع الصنائع (١٤/٣)، مجمع الأنهر (٢٧٣/٢)، الهداية (٤٧٨/٢)، شرح النقاية لفخر الدين (٧٣١/١)، الاختيار لتعليل المختار (٥٦/٤)، الفقه الإسلامي وأدلته (٢٤٦٥، ٢٤٦٤)، الموسوعة الفقهية الكويتية (٢٥٦/٧).

٤ - أخرجه الشيخان: البخارى في (٨/٧)، برقم (٢٦٧٩)، والمسلم في (٨٠/٥)، برقم (٤٣٤٦)، واللفظ للأول.

٥ - متفق عليه: واللفظ للبخارى في صحيحه (٤١٧/٩) الرقم (٣٨٣٦).

القول الصواب في مسائل الكتاب

العباد؟“ قال: الله ورسوله أعلم. قال: ”أن يعبدوه ولا يشركوا به شيئاً“ (۱)
تو معلوم ہوا کہ ”حق اللہ“ سے مراد اس کی عبادت ہے اور ظاہر ہے کہ عبادت نہ ”اللہ تعالیٰ“ کا اسم ہے اور نہ اسکی صفت، نیز اصل یہ ہے کہ چیز اپنی ذات کی بجائے اپنے غیر کی طرف مضاف ہوتی ہے، بہر حال یہ غیر اللہ کی قسم ہوئی اور احادیث بالا کی رو سے چونکہ غیر اللہ کی قسم جائز نہیں ہوتی لہذا یہ قسم بھی نہیں ہوگی۔
مزید برآں یہ بھی مستفاد ہوا کہ گویا اس نے ”و حق اللہ لا أفعل کذا“ کی جگہ یوں کہا ”والعبادات لا أفعل کذا“، ظاہر ہے کہ اس سے قسم نہیں ہوتی۔ الغرض ”و حق اللہ“ سے آدمی حالف نہیں ہوتا (۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

❶ فی الہندیۃ:

ولو قال: ”و حق اللہ“ لا يكون يمينا عند أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى وهو إحدى الروایتین عن أبي يوسف رحمه الله تعالى وهو الصحيح. (۳)

❷ قال ابن قطلوبغا:

قوله (وقال أبو حنيفة: إذا قال وحق الله فليس بحالف) وهو قول محمد وإحدى الروایتین عن أبي يوسف، وعنه رواية أخرى: أنه يكون يمينا؛ قال الاسيحي: والصحيح قول أبي حنيفة رضي الله عنه، وعليه مشي الأئمة كما هو الرسم. (۴)

❸ قال القهستاني:

(و حق اللہ) ليس بيمين على الصحيح. (۵)

۱۔ متفق عليه: صحيح البخاری (۳۷۴/۱۸)، الرقم (۷۳۷۳)، صحيح مسلم (۴۳/۱) الرقم (۱۵۲) واللفظ للأول.

۲۔ انظر له مايلي:

بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۱۴/۳)، المبسوط للسرخسي (۱۳۴/۸)، شرح النقاية لفخر الدين (۷۳۱/۱)، شرح مختصر الطحاوي للحجصاص (۳۹۵، ۳۹۴/۷)، المحيط البرهاني في الفقه النعماني (۲۰۰/۴)، الجوهرة النيرة (۴۶۵/۲)، التجريد (۶۴۰۸/۱۲)، الهداية (۴۷۸/۲)، خلاصة الدلائل لحسام الدين الرازي (۲۵۸، ۲۵۷/۲)، الفتاوى الولوالجية (۱۵۵/۲)، فتاوى النوازل (۲۴۱)، مجمع الأنهر (۲۷۳/۲)، البحر الرائق (۴۸۲/۴)، الاختيار لتعليل المختار (۵۶/۴)، درر الحکام شرح غرر الأحكام (۴۱/۲)، الموسوعة الفقهية الكويتية (۲۵۶/۷)

۳۔ الفتاوى الهندية (۵۲/۲)

۴۔ الترجيح والتصحيح (۵۰۶، ۵۰۵)

۵۔ جامع الرموز (۶۵۹/۱)

● قال ابن العلاء الأنصاري:

ولم يقل: "وحق الله لأفعل كذا" لم يكن يمينا في قول أبي حنيفة ومحمد، واحدى الروايتين عن أبي يوسف رحمهم الله. هكذا ذكر القدوري في "شرحه" وهو الصحيح.^(١)

● قال ابن الهمام:

(المراد: ولهما أنه) أي حق الله (يراد به طاعة الله إذ الطاعات حقوقه) وصار ذلك متبادرا شرعا وعرفا حتى كأنه حقيقة حيث لا يتبادر سواه إذ يعلم أنه لا يحظر من ذكره وجوده وثبوت ذاته، والحلف بالطاعات حلف بغيره وغير صفته فلا يكون يمينا، والمعدود من الأسماء الحسنى هو الحق المقرون باللام، وبهذا الوجه من التقرير اندفع ترجيح بعضهم القول بأنه يمين.^(٢)

● قال ابن الشحنة:

وحق الله لا يكون يمينا في الصحيح.^(٣)

● كذا في الكتب الأخر.^(٤)

● اعتمد قول الطرفين، الموصلي والنسفي والمجيبى وصدر الشريعة الأصغر والتمرتاشى وملا خسرو^(٥) ترجيحاً له كما هو ظاهر:

● قد أخرج أصحاب الشروح دليل الطرفين فيها عن دليل الثانى - رحمه الله تعالى - ^(٦) وذاك ترجيح لقولهما عندهم ، وقد سبق بيانه.

١- الفتاوى التاتار حانية (٢٩١/٤)

٢- فتح القدير (٦٦/٥)

٣- لسان المحكام (٣٤٦/١)

٤- خلاصة الفتاوى (١٢٦/٢) المحيط البرهانى فى الفقه النعمانى (٢٠٠/٤).

تبيين الحقائق (١١١/٣): حيث أيد قولهما بالإجابة عما استدلل به الثانى - رحمه الله تعالى -

ملتقى الأبحر (٢٧٣/٢)، حيث قدم قولهما فيه.

الفتاوى الحانية (٣/٢): حيث قدم قولهما فيه.

تحفة الفقهاء (٢٩٨/٢): حيث جعل قولهما ظاهر الرواية.

٥- المختار للفتوى (٥٦/٤)، كنز الدقائق (١٦٥)، الوقاية (٢٣٦/٢)، النقاية (٧٣١/١)، تنوير الأبصار (٥١٦/٥)،

غرر الأحكام (٤١/٢)

٦- الهداية (٤٧٨/٢)، الاختيار لتعليل المختار (٥٦/٤)، بدائع الصنائع (١٤/٣)

[۲۱۶] مسئلہ

وكفارة اليمين: وإن شاء كسا عشرة مساكين
كل واحد ثوباً فما زاد، وأدناه ما يجوز فيه الصلاة اهـ

توضیح المقام:

قول مذکور امام محمد کا قول ہے جب کہ شیخین رحمہما اللہ تعالیٰ کے نزدیک ادنیٰ کسوہ وہ ہے جو بدن کے اکثر حصہ کے لئے ساتر ہو۔^(۱) وهو الصحيح كما سيأتي

مفتی بہ قول:

مفتی بہ قول کے موافق ہر مسکین کو کم از کم اتنا کپڑا دے جو اس کے اکثر بدن کو چھپا دے کہ وہ لوگوں میں کپڑے پہنا ہوا شمار ہو سکے (محض مايجوز فيه الصلاة کی مقدار کافی نہیں ہے)۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

قوله تعالى:

﴿فَكْفَارَتُهُ إِطْعَامُ عَشْرَةِ مَسْكِينٍ مِنْ أَوْسَطِ مَا تُطْعَمُونَ أَهْلِيكُمْ أَوْ كِسْوَتُهُمْ أَوْ تَحْرِيرُ رَقَبَةٍ﴾ الآية (۲)

اللہ تعالیٰ نے یہاں کسوہ کو مطلق ذکر کیا ہے اور اسکی کوئی مقدار بیان نہیں کی۔ البتہ اس کا ظاہر اس امر کا مقتضی ہے کہ اسے اتنے کپڑے کا مالک بنا دیا جائے جس کے پہننے سے لوگ یہ سمجھیں کہ اس نے کپڑے پہنے ہوئے ہیں کیونکہ آیت سے مقصود بھی یہی ہے کہ مسکین کو اتنا کسوہ تو دیا جائے جس سے وہ لوگوں میں اس حالت میں جا سکے کہ وہ کپڑے پہنا ہوا شمار ہو جیسے چوغہ یا کوئی بڑی چادر وغیرہ جب کہ اقل بدن کے لئے ساتر کپڑا محض شلوار وغیرہ پہنے سے عرف میں نکا شمار کیا جاتا ہے اور لوگ کہتے ہیں کہ ایسے ہی کپڑے پہنے بغیر آگیا ہے لہذا "أو كسوتهم" کا اسے مصداق نہیں بنایا جاسکتا۔ الغرض آیت بالا میں

۱۔ تبیین الحقائق (۳/۱۱۲)، رمز الحقائق (۱/۲۰۶)، الہدایہ (۲/۴۷۹)، مجمع الأنہر (۲/۲۹۵)، الدرر شرح الغرر

(۲/۴۱)، وغیرہا۔

۲۔ [المائدة: ۸۹]

كسوة“ أكثر بدن کے لئے ساتر کپڑا جس سے وہ لوگوں میں ملکتی شہرت ہو سکے“ مراد ہے، واللہ اعلم (۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال الزيلعي:

قال - رحمه الله - (وكفارتہ تحریر رقبہ أو إطعام عشرة مساكين كهما في الظهار) (أو كسوتهم بما يستر عامة البدن) وقوله [أو كسوتهم] [المائدة: ۸۹] بما يستر عامة البدن أي كسوة عشرة مساكين بثوب يستر عامة الجسد وهو بيان أدنى الكسوة وهذا عند أبي حنيفة وأبي يوسف رضي الله عنهما والمروى عن محمد رحمه الله أن أدناه ما يجوز به الصلاة حتى يجوز السراويل عنده - إلى أن قال - والصحيح الأول لأن لا بسه يسمى عريانا في العرف. (۲)

قال ملا خسرو:

(أو كسوتهم) بحيث يكون (لكل) من تلك العشرة (ثوب يستر عامة بدنه فلم يجوز السراويل)؛ لأن لا بسه يسمى عريانا في العرف (هو الصحيح) المروى عن أبي حنيفة وأبي يوسف لا ماروى عن محمد أن أدناها ما يجوز فيه الصلاة. (۳)

قال الحلبي:

أو كسوتهم كل واحد ثوبا يستر عامة بدنه هو الصحيح فلا يجوز السراويل.

قال داماد أفندي:

قوله: (يستر عامة بدنه) أي أكثره وهو أدناه

قوله: (فلا يجوز السراويل) وفي المبسوط أدنى الكسوة ما تجوز فيه الصلاة وهو مروى عن محمد، فتجوز السراويل على هذه الرواية، وعنه أنه للرجل يجوز وللمرأة لا يجوز، لكن ظاهر الرواية ما في المتن. (۴)

في الهندية:

وعن أبي حنيفة وأبي يوسف رحمهما الله تعالى أن أدنى الكسوة ما يستر عامة بدنه حتى لا

۱- مستفاد من مجموعة ما يلي:

بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۴/۲۶۵). أحكام القرآن للحصص (۴/۱۲۱)، فتح القدير للكمال ابن الهمام

(۵/۷۷)، مجمع الأنهر (۲/۲۶۵)

۲- تبين الحقائق (۳/۱۱۲)

۳- درر الحکام شرح غرر الأحكام (۲/۴۱)

۴- ملتقى الأبحر مع شرحه مجمع الأنهر (۲/۲۶۵)

يجوز السراويل وهو صحيح.^(١)

قال العيني:

(أو كسوتهم) أي أو كسوة عشرة مساكين (بما) أي بثوب (يستر عامة البدن) وهذا أدناه عندهما وعند محمد أدناه ما تجوز به الصلاة حتى تجوز السراويل عنده لأنه لا يس شرعا..... والصحيح الأول.^(٢)

قال المرغيناني:

قال: "كفارة اليمين عتق رقبة يجرى فيها ما يجرى في الظهار وإن شاء كسا عشرة مساكين كل واحد ثوبا فما زاد وأدناه ما يجوز فيه الصلاة ثم المذكور في الكتاب في بيان أدنى الكسوة مروى عن محمد وعن أبي يوسف وأبي حنيفة رحمهما لله أن أدناه ما يستر عامة بدنه حتى لا يجوز السراويل وهو الصحيح لأن لا بسه يسمى عريانا في العرف.^(٣)

قال ابن الهمام:

قوله: (وعن أبي حنيفة وأبي يوسف أن أدناه ما يستر عامة بدنه الخ)..... قال الطحاوي: إذا دفع إلى المرأة فلا بد من خمار مع الثوب لأن صلاحها لا تصح دونه، وهذا يشابه الرواية التي عن محمد في دفع السراويل أنه للمرأة لا يكفي، وهذا كله خلاف ظاهر الجواب.

وإنما ظاهر الجواب ما يثبت به اسم المكتسى وينتفى عنه اسم العريان، وعليه بنى عدم إجزاء السراويل لا صحة الصلاة وعدمها فإنه لا دخل له في الأمر بالكسوة، إذ ليس معناه إلا جعل الفقير مكتسبا على ما ذكرنا.^(٤)

كذا في الكتب الأخر.^(٥)

اختار أصحاب المتن قولهما^(٦) فهذا من ترجيح له أيضا.

١- الفتاوى الهندية (٦١/٢)

٢- رمز الحقائق (٢٠٦/١)

٣- الهداية (٤٧٩/٢)

٤- فتح القدير شرح الهداية (٧٧/٥)

٥- الترجيح والتصحيح (٥٠٧)، الدر المختار مع رد المختار (٥٢٤/٥)، شرح ابن ملك على مجمع البحرين - على هامشه - (٧١٨)، شرح النقاية لملا على القاري (٧٣٣/١)، شرح النقاية لفخر الدين (٧٣٣/١)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (٢٦٥/٤)، التفسيرات الأجمدية (٣٦٤، ٣٦٣)، الفقه الإسلامي وأدلته (٢٥٨٢)، الموسوعة الفقهية الكويتية (٢٥٦/٣٤)، الفقه على المذاهب الأربعة (٧٦/٢).

٦- كنز الدقائق (١٦٦)، الوقاية (٢٣٦/٢)، النقاية (٧٣٣/١)، غرر الأحكام (٤١/٢)، تنوير الأبصار (٥٢٤/٥).

[۲۱۷] مسـئـلـہ

فإن قال "كل حلال عليّ حرام" فهو على
الطعام والشراب، إلا أن ينوي غير ذلك.

ملحوظ:

مذکورہ بالا قول ظاہر الروایۃ ہے اور ہمارے دیار اور زمانے میں یہی صحیح اور مفتی ہے۔^(۱)

۱۔ يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

بقول المذكور - في هذا المختصر - هو ظاهر الرواية كما عرفت ولكن لما كان عرف أهل بلخ و سمرقند فيه أنهم يريدون به الطلاق، كما يريدون به الطعام والشراب، أفتى مشايخهما فيه بوقوع الطلاق بهذا اللفظ من غير نية لغلبة العرف في استعمال هذا اللفظ في اليمين لإرادة الطلاق. فبذلك نُقِلَ الإفتاء عليه في الهداية (۲/ ۴۸۰)، والدر المختار (۵/ ۵۳۴)، والفقہ النافع (ص: ۷۵۹، الفقرة: ۴۹۴)، والبحر الرائق (۴/ ۴۹۴)، وملتقى الأبحر (۲/ ۲۷۴)، وغيرها؛ إلا أن صَدَرَ الإفتاء بهذا العرف ديارهم إذ لا يحلف به عندهم إلا الرجال كما قاله الحصكفي في الدر المختار (۵/ ۵۳۴)، بينما لم يتعارف هذا اللفظ به في ديارنا - ديار الباكستان عامة و "بنجاب" منها خاصة؛ لأنني من أهلها - على ما علمت، إذ إنه لهم يختص عندنا بالرجال ويحلف به الرجال والنساء بل يحلف به من الرجال من لم يتزوج كما يحلف به المتزوج فالعرف عندنا فيه غير ما عُرف عندهم، فلذا لم يقع الطلاق به في هذه الديار ما لم ينو. بل لم يكن ذلك العرف في بعض أمكنة وأزمنة أخرى أيضا حيث ذكر الإمام البزدوي في مبسوطه:

"هكذا قال بعض مشايخ سمرقند ولم يتضح لي عرف الناس في هذا؛ لأن من لا امرأة له يحلف به كما يحلف ذو الحليلة ولو كان العرف مستفيضا في ذلك لما استعمله إلا ذو الحليلة". (انظر: حاشية الشرنبلالي على الدرر (۲/ ۴۲)، وفتح القدير للكمال ابن الهمام (۵/ ۸۵)، وغيرهما)

وكذلك أهل ديار المحقق ابن الهمام - ديار مصر - لم يتعارف هذا اللفظ عندهم بهذا المعنى أي قد اختلف عرفهم فيه عن أهل بلخ و سمرقند؛ إذ قال نفسه في "فتح القدير" (۵: ۸۶): "واعلم أن مثل هذا اللفظ لم يتعارف في ديارنا".

والحاصل من هذا كله أن العرف هو المعتبر في انصراف هذه الألفاظ - من أية لغة كانت - إلى معنى بلانية. (فإن لم يتعارف فالأمر معول على نيته). فلذلك ما اتفق أصحاب المتون على قول واحد فيه جزما بل قد اختلفوا فيه: منهم من قال وقوع الطلاق به بلانية كملا خسرو في "الغرر" (۲: ۴۲)، والتمرتاشي في "التنوير" (۵: ۵۳۴)، =

== والحلي في "الملتقى" (٢٧٤:٢)، ومنهم من اعتبر النية فيه واختار ما قاله القدوري في مختصره هذا كالتسفي في "الكنز" (١٦٦)، والموصلي في "المختار" (٥٨:٤)، وابن الساعاتي في "المجمع" (٧٢١) ثم عبر قول وقوع الطلاق به بلا نية بصيغة التمريض إشارة إلى ضعفه، والمرغيناني في "البداية" (٩٧:١) وبعد ذلك آل الأمر إلى أصحاب الشروح والفتاوى فذكروا في كتبهم -مما يعتمد عليها- وقوع الطلاق بهذا اللفظ بلا نية لغلبة العرف في استعماله أولاً ثم أتوا بقول صحيح في هذا الباب، مما حققه البزدوي فيها، أن لا يخالف ظاهر الرواية -وهو قول المتقدمين- فيما لم ينو به الطلاق أي لا يفتى بوقوع الطلاق في غير النية، وليكن لفت النظر الآن إلى ما يلي من عباراتهم:

(أ) في فتح القدير للكمال ابن الهمام (٨٥/٥):

(وهذا كله جواب ظاهر الرواية ومشايعنا) أي مشايخ بلخ كآبي بكر الإسكاف وآبي بكر بن أبي سعيد والفقيه أبي جعفر (قالوا يقع به الطلاق منجزاً لغلبة الاستعمال) في الطلاق فينصرف إليه من غير نية، وبه أخذ الفقيه أبو الليث. قال المصنف: وعليه الفتوى. وقال البزدوي في مبسوطه: هكذا قال مشايخ سمرقند، ولم يتضح لي عرف الناس في هذا لأن من لا امرأة له يحلف به كما يحلف ذو الحليلة، ولو كان العرف مستفيضاً في ذلك لما استعمله إلا ذو الحليلة، فالصحيح أن يقيد الجواب في هذا ويقول إن نوى الطلاق يكون طلاقاً، فأما من غير دلالة فلا احتياط أن يقف الإنسان فيه ولا يخالف المتقدمين. وأعلم أن مثل هذا اللفظ لم يتعارف في ديارنا بل المتعارف فيه حرام على كلامك ونحوه كأكل كذا ولبسه دون الصيغة العامة.

(ب) في الفتاوى الهندية (٥٥٠٥٦/٢):

ولو قال: كل حل علي حرام فهو على الطعام والشراب إلا أن ينوي غير ذلك ... قيل: يجعل طلاقاً بلا نية وهو اختيار مشايخ سمرقند وقال بعض مشايخنا -رحمه الله تعالى- لم يتضح لي عرف الناس في هذا فالصحيح أن يقيد الجواب ونقول إن نوى الطلاق يكون طلاقاً وأما من غير دلالة فلا احتياط أن يتوقف المرء فيه ولا يخالف المتقدمين.

(ج) في حاشية الشرنبلالي على الدرر (٤٢/٢):

(قوله: والفتوى على أنه تبين امرأته ... إلخ) قال البزدوي في مبسوطه: هكذا قال بعض مشايخ سمرقند ولم يتضح لي عرف الناس في هذا لأن من لا امرأة له يحلف به كما يحلف ذو الحليلة ولو كان العرف مستفيضاً في ذلك لما استعمله إلا ذو الحليلة فالصحيح أن يقيد الجواب في هذا ونقول إن نوى الطلاق يكون طلاقاً فأما من غير دلالة فلا احتياط أن يقف الإنسان فيه ولا يخالف المتقدمين ٥١.

(د) في البحر الرائق (٤٩٤/٤):

(قوله: والفتوى على أنه تبين امرأته من غير نية) لغلبة الاستعمال كذا في الهداية ... وقال البزدوي في مبسوطه: هكذا قال بعض مشايخ سمرقند ولم يتضح لي عرف الناس في هذا ٥١

==

قال ابن عابدين (في حاشيته "منحة الخالق" عليه):

(قوله: وقال البيهقي في مبسوطه (الخ) قال الرملي في حاشيته على المنح أقول: ما بحثه جيد موافق لكلام المتقدمين ويحمل كلام صاحب الهداية وغيره على ما إذا لم يكن الاستعمال مشتركاً فيه، وفي غيره أما إذا كان مشتركاً تعين موافقة المتقدمين وأقول: أكثر عوام بلادنا لا يقصدون بقولهم: أنت محرمة علي، أو حرام علي أو حرمتك علي إلا حرمة الوطء المقابلة لحله ولذلك أكثرهم يضرب مدة لتحريمها ولا يريد قطعاً إلا تحريم الجماع إلى هذه المدة ولا شك أنه يمين موجب للإيلاء تأمل؛ فقل من حقق هذه المسألة على وجهها وانظر إلى قولهم لا نقول لا تشترط النية لكن يجعل ناوياً عرفاً فهو صريح في اعتبار العرف فإن لم يكن العرف كذلك بل كان مشتركاً تعين اعتبار النية وتصديق الحالف كما هو مذهب المتقدمين. انتهى.

وأخيراً أقول مستعيناً بالله عز وجل: هذا ما ظهر لي. والله تعالى أعلم بالصواب، وعلمه أتم.

توثيقه من دار الإفتاء بجامعة دار العلوم بكراتشي (رقم الفتوى: ١/١٣٣١):

بسم الله الرحمن الرحيم

الحواب حامداً ومصليناً ومسلماً

نوثق الورق المرفق ونوافق كاتبه فيما وصل إليه من أن إيقاع الطلاق مطلقاً بقول الزوج كل حلال على حرام يحتاج إلى النية لأنه لم يتعارف به الطلاق في ديارنا فلا يقع به الطلاق ما لم ينو به الزوج. والعبارات التي ذكر فيها حكم الطلاق مطلقاً من غير احتياج إلى النية مبنية على ما إذا تعورف به الطلاق كما ذكر صريحاً في بعض العبارات الفقهية.

الاختيار لتعليل المختار (٣٢/١)

ولو قال: كل حلال على حرام فهو على الطعام والشراب إلا أن ينوي غيرهما

البحر الرائق (٣١٨/٣)

قوله (كل حل علي حرام فهو على الطعام والشراب) والقياس أن يحث كما فرع لأنه باشر فعلاً مباحاً وهو التنفس ونحوه وهذا قول زفر وجه الاستحسان أن المقصود وهو البر لا يحصل مع اعتبار العموم وإذا سقط اعتباره ينصرف إلى الطعام والشراب للعرف فإنه يستعمل فيما يتناول عادة فيحث إذا أكل أو شرب ولا يتناول المرأة إلا بالنية

البحر الرائق (٣١٨/٣)

(والفتوى على أنه تبين امرأته من غير نية) لغلبة الاستعمال كذا في الهداية

وقال البزدوي في مبسوطه هكذا قال بعض مشايخ سمرقند ولم يتضح لي
عرف الناس في هذا لأن من لا امرأة له يحلف به كما يحلف ذو الحليلة ونو
كان العرف مستفيضا في ذلك لما استعمله إلا ذو الحليلة فالصحيح أن يقيد
الجواب في هذا فنقول إن نوى الطلاق يكون طلاقاً فأما من غير دلالة
فلا احتياط أن يقف الإنسان فيه ولا يخالف المتقدمين

البحر الرائق (٣/١٩٣)

والحاصل أن المعتبر في انصراف هذه الألفاظ عربية كانت أو فارسية إلى
معنى بلانية التعارف فيه فإن لم يتعارف سئل عن نيته

اللباب في شرح الكتاب (١/٣٥٣)

ومن حرم على نفسه شيئاً مما يملكه لم يصير محرماً لعينه، وعليه إن استباحه
كفارة يمين، فإن قال "كل حلال علي حرام" فهو على الطعام والشراب،

اللباب في شرح الكتاب (١/٣٥٣)

ومن حرم على نفسه شيئاً مما يملكه لم يصير محرماً لعينه، وعليه إن استباحه
كفارة يمين، فإن قال "كل حلال علي حرام" فهو على الطعام والشراب، إلا
أن ينوي غير ذلك.

بدائع الصنائع (٣/١٦٩)

أما إذا أضافه إلى الأنواع كلها بأن قال كل حلال علي حرام فإن لم تكن له
نية فهو على الطعام والشراب خاصة استحساناً... وجه الاستحسان أن
هذا عام لا يمكن العمل بعمومه لأنه لا يمكن حمله على كل مباح من فتح
عينه وغض بصره وتنفسه وغيرها من حركاته وسكناته المباحة... فلم
يمكن العمل بعموم هذا اللفظ فيحمل على الخصوص وهو الطعام
والشراب باعتبار العرف والعادة لأن هذا اللفظ مستعمل فيهما في العرف
... نوى مع ذلك اللباس أو امرأته فالتحريم واقع على جميع ذلك

شرح فتح القدير (٥/٩٠)

ولو قال كل حلال علي حرام فهو على الطعام والشراب إلا أن ينوي غير
ذلك فلماذا أكل أو شرب حنث ولا يحنث بجماع زوجته... وجه

الاستحسان أن المقصود وهو البر لا يحصل مع اعتبار العموم والظاهر أنه لم يعقد للحث ابتداء أى لا يكون الغرض من عقد اليمين الحث فكان ذلك قرينة صارفة عن صرافة العموم وإذا سقط اعتباره ينصرف إلى الطعام والشراب للعرف فإنه أى هذا اللفظ يستعمل فيما يتناول عادة وهو الطعام والشراب

الجوهرة النيرة (٣٢٨/٥)

وإن قال: كل حلال على حرام فهو على الطعام والشراب إلا أن ينوي غير ذلك) فائدتها أن امرأته لا تدخل في يمينه إلا أن ينويها فإذا نواها كان إيلاء ولا تصرف من المأكول والمشروب وكذا اللباس لا يدخل في يمينه إلا أن ينويه وإن قال: كل حلال على حرام ينوي امرأته كان عليها وعلى الطعام والشراب لأن الطعام والشراب يلزمه بظاهر اللفظ وتحريم المرأة يلزمه بنيته

مجمع الأنهر (٢/٢٤٢)

وقوله كل حلال على حرام يحمل على الطعام والشراب إلا أن ينوي غير ذلك وإن نوى امرأته وحدها صدق ولا يحث بالأكلا والشراب قال مشايخنا هذا في عرفهم أما في عرفنا يكون طلاقا عرفا ويقع بغير نية لأنهم تعارفوه فصار كالصريح وعن هذا قال والفتوى على أنه تطلق امرأته بلا نية لغلبة الاستعمال حتى لو قال لم أنو به الطلاق لا يصدق قضاء.

والله تعالى اعلم بالصواب

[التاريخ: ١٠-٠٦-١٤٣٣هـ]

الموافق ٠٢-٠٥-١٢٠٢م

رقم الفتوى: ١/١٤٤١]

[۲۱۸] مسئلہ

ومن نذر نذرا مطلقا فعليه الوفاء به، وإن علق نذرا بشرط فوجد الشرط فعليه الوفاء بنفس النذر. وروی أن أبا حنيفة رجع عن ذلك وقال: إذا قال "إن فعلت كذا فعلي حجة، أو صوم سنة، أو صدقة ما أمليكم"، أجزأه من ذلك كفارة يمين، وهو قول محمد.

مفتی بہ قول:

نذر مطلق کا تو یہی حکم ہے جو اوپر مذکور ہے البتہ مفتی بہ قول کے موافق نذر معلق میں قول مذکور کی بجائے تفصیل ذیل ہے: اگر اس نذر کو شرط مطلوب کے ساتھ معلق کیا ہے (جیسے ان شفی اللہ مریضی فعلی صوم شہر) تو وجود شرط کے وقت نفس نذر کو پورا کرنا لازم ہوگا۔ اور اگر اسے شرط غیر مطلوب سے معلق کیا ہو (جیسے ان زینت فعلی کذا) تو حائث ہونے پر اسے اختیار ہوگا: خواہ کفارہ یمین دے یا نذر پوری کرے۔ دونوں طرح درست ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

۱- عن عائشة رضي الله عنها، عن النبي صلى الله عليه وسلم قال: "من نذر أن يطيع الله فليطعه، ومن نذر أن يعصيه فلا يعصه" (۱)

ب- عن عقبه بن عامر عن رسول الله - صلى الله عليه وسلم - قال "كفارة النذر كفارة اليمين" (۲)۔ حدیث اول سے معلوم ہوا کہ نذر کا ایفاء ضروری ہے اور ثانی کا مقتضی یہ ہے کہ کفارہ یمین سے یہ نذر مطلقاً ساقط ہو جائے لہذا دفع تعارض کیلئے حدیث اول کو نذر منجز اور ثانی کو معلق پر محمول کیا جائے گا اور شرط مطلوب کے ساتھ معلق نذر چونکہ من کل وجہ نذر ہوتی ہے اس لیے نذر منجز کے ساتھ ملحق ہو کر اس کا حکم بھی حدیث اول کے تابع ہوگا (۳) اور شرط غیر مطلوب کے معلق نذر، من وجہ یمین اور من وجہ نذر ہوتی ہے اس لیے ایفاء نذر کے ساتھ ساتھ حدیث ثانی کی رو سے اس میں بخفیر

۱- صحیح البخاری (۱۴۲/۸) رقم (۶۶۹۶)

۲- صحیح مسلم (۸۰/۵) رقم (۴۳۴۲)

۳- مستفاد من فتح القدیر لابن الہمام (۸۹/۵) والنہر الفائق (۶۲/۳) بتسہیل

(كفارۃ یمین) بھی درست ہوگا۔ اس (تقسیم و توثیح) پر امام برہان الدین نے منسل اور سیر حاصل کشتوکی ہے من شاء فلیراجع۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال الحلبي:

ومن نذر نذرًا مطلقًا أو معلقًا بشرط يريدہ کان قدم غائبی ووجد لزمہ الوفاء ولو علقہ بشرط لا يريدہ کان زینت خیر بین الوفاء والتکفیر هو الصحيح.^(۲)

قال داماد أفندي:

قوله: (هو الصحيح) رواية ودراية... في أكثر المعتمرات هذا هو المذهب الصحيح المفتي به.^(۳)

قال الحصكفي:

(هو) أي التفصيل المذكور (الصحيح) رواية ودراية. وهو المذهب كما في التنوير وغيره، خلافا لما في القهستاني وغيره من ترجيح إرجاع ضمير هو التکفیر فقط، فتنبه.^(۴)

② قال التمرتاشي والحصكفي:

(ومن نذر نذرًا مطلقًا أو معلقًا بشرط وكان من جنسه واجب وهو عبادة مقصودة ووجد

١- قال في المحيط البرهاني في الفقه النعماني (٣٢٠/٢):

وجه قول أبي حنيفة الآخر: إن النذر المعلق بشرط لا يريد كونه يمين من وجه، نذر من وجه، يمين باعتبار الشرط؛ لأن الشرط مرغوب عنه فرارًا عما يلزمه جميعًا لله تعالى على الخلوص كالشرط في اليمين بالله مرغوب عنه فرارًا عما يلزمه من الكفارة جميعًا لله تعالى على الخلوص نذر باعتبار الجزاء؛ لأن معلق الشرط صوم، أو صلاة، أو حج كما في النذر المعلق بشرط يريد كونه، وكان نذرًا من وجه يمينًا من وجه علق أحدهما على الآخر؛ لأن اليمين إنما يتم بالشرط والجزاء جميعًا، والجمع بين الوجهين متعذر؛ لأن أحدهما يوجب الكفارة، والآخر يوجب الوفاء بالمسمى، والجمع بين الكفارة والمسمى متعذر؛ لأن العقد واحد فلا يلزمه موجبان وإذا تعذر الجمع بين الوجهين والبعض من هذا، والبعض من ذلك متعذر أيضًا، وجب التوفير (أو التنجيز)، وهذا بخلاف ما لو علق النذر بشرط يريد كونه، فإنه نذر من كل وجه باعتبار الجزاء والشرط جميعًا؛ لأن الشرط مرغوب فيه، والشرط باليمين بالله مرغوب عنه خوفًا عما يلزمه من الكفارة حقًا لله تعالى، بخلاف ما نحن فيه، وبخلاف النذر المرسل (أي المطلق)؛ لأنه ليس فيه معنى اليمين أصلًا، والله أعلم.

٢- ملتقى الأبحر (٢٧٥، ٢٧٤/٢)

٣- مجمع الأنهر في شرح ملتقى الأبحر (٢٧٥/٢)

٤- الدر المنتقى في شرح الملتقى (٢٧٥/٢)

الشرط) المعلق به (لزم النادر)... (ثم إن) المعلق فيه تفصيل فإن (علقه بشرط يريد به كان قدم غائبي) أو شفي مريض (يوفي) وجوبا (إن وجد) الشرط (و) إن علقه (بما لم يرد به كان زنت بفلاحة) مثلا فبحث (وفي) بنذره (أو كفر) ليمينه (على المذهب)

قال الطحطاوى:

(قوله على المذهب) قال في الإيضاح والإصلاح: وهو الصحيح رواية ودراية. (١)

قال الشامي:

(قوله ثم إن المعلق إلخ) اعلم أن المذكور في كتب ظاهر الرواية أن المعلق يجب الوفاء به مطلقا: أي سواء كان الشرط مما يرد كونه أي يطلب حصوله كان شفي الله مريض أو لا كان كلمت زيدا أو دخلت الدار فكذا، وهو المسمى عند الشافعية بنذر اللجاج وروي عن أبي حنيفة التفصيل المذكور هنا وأنه رجع إليه قبل موته بسبعة أيام وفي الهداية أنه قول محمد وهو الصحيح. ١. وسمى عليه أصحاب المتن كالمختار والمجمع ومختصر النقاية والملتقى وغيرها، وهو مذهب الشافعي، وذكر في الفتح أنه المروي في النوادر وأنه مختار المحققين. (٢)

قال المحبوبي:

ومن نذر نذرا مطلقا أو معلقا بشرط يريد به كان قدم غائبي فوجد وفي وبما لم يرد به كان زنت وفي أو كفر هو الصحيح. (٣)

قال السرخسي:

ولو جعل عليه حجة أو عمرة أو صوما أو صلاة أو صدقة، أو ما أشبه ذلك مما هو طاعة إن فعل كذا ففعل لزمه ذلك الذي جعله على نفسه، ولم يجب كفارة اليمين فيه في ظاهر الرواية عندنا، وقد روي عن محمد - رحمه الله تعالى - قال: إن علق النذر بشرط يريد كونه، كقوله: إن شفي الله مريض، أو رد غائبي لا يخرج عنه بالكفارة، وإن علق بشرط لا يريد كونه كدخول الدار ونحوه، يتخير بين الكفارة وبين عين ما التزمه... وروي أن أبا حنيفة - رحمه الله تعالى - رجع إلى التخيير أيضا، فإن عبد العزيز بن خالد الترمذي - رضي الله عنه - قال: خرجت حاجا فلما دخلت الكوفة قرأت كتاب

١- حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٢/٣٤٠)

٢- رد المختار على الدر المختار (٥/٥٤٢)

٣- الوقاية (٢/٢٤٠)

النذور والكفارات على أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - ، فلما انتهت إلى هذه المسألة ، فقال : قف فإن من رأيي أن أرجع ، فلما رجعت من الحج إذا أبو حنيفة - رحمه الله تعالى - قد توفي ، فأخبرني الوليد بن أبان - رحمه الله - أنه رجع عنه قبل موته بسبعة أيام ، وقال : يتخير وبهذا كان يفتي إسماعيل الزاهد - رحمه الله - . قال (أي السرخسي) - رضي الله عنه - : وهو اختياري أيضا لكثرة البلوى في زماننا .^(١)

❶ في الهندية :

من نذر نذرا مطلقا فعليه الوفاء به ... وقد روي عن محمد - رحمه الله تعالى - قال : إن علق النذر بشرط يريد كونه كقوله إن شفى الله مريضى أو رد غائبى لا يخرج عنه بالكفارة كذا في المبسوط . ويلزمه عين ما سمي كذا في فتاوى قاضي خان .

وإن علق بشرط لا يريد كونه كدخول الدار أو نحوه يتخير بين الكفارة وبين عين ما التزمه وروي أن أبا حنيفة - رحمه الله تعالى - رجع إلى التخيير أيضا وبهذا كان يفتي إسماعيل الزاهد قال : - رضي الله تعالى عنه - وهو اختياري أيضا كذا في المبسوط . وهذا التفصيل هو الصحيح كذا في الهداية .^(٢)

❷ قال علاؤ الدين ابن عابدين :

قال في الهداية : ومن نذر نذرا مطلقا فعليه الوفاء - ثم ذكر عبارة الهداية متضمنة التفصيل المذكور برمتها حتى وصل إلى قوله : - وهذا التفصيل هو الصحيح - .

وعليه مشى في متن مجمع البحرين والدرر والغرر ، وأفتى به إسماعيل الزاهد ومشايخ بلخ وبعض مشايخ بخارى ، واختاره شمس الأئمة والقاضي المروزي . وقال في البرازية : وعليه الفتوى . وقال في الفيض : والمفتى به ما روينا عن أبي حنيفة من رجوعه ، وقد أوضح المسألة العلامة الشرنبلالي في رسالة سماها (تحفة التحرير وإسعاف الناذر الغني والفقير بالتخيير على الصحيح والتحرير) فليراجعها من رام ذلك .^(٣)

❸ قال ملا خسرو :

* (نذر مطلقا أو معلقا بشرط يريد فوجده وفى أو بما لا يريد كإن زنت وفى أو كفر وبه يفتى)

١ - المبسوط للسرخسي (١٣٥/٨)

٢ - الفتاوى الهندية (٦٥/٢)

٣ - قره عيون الأخيار (٥٩/١١)

يعني إن علق نذره بشرط لا يريد ثبوته كالزنا ونحوه فحنت يتخير بين الكفارة وبين الوفاء بما التزم، وهو قول الشافعي في الجديد: وروي أن أبا حنيفة رجع إليه قبل موته بسبعة أيام، وبه كان يفتي الإمام شمس الأئمة السرخسي وغيره من كبار الفقهاء. ^(١)
كذا في الكتب الأخر. ^(٢)

١ - غرر الأحكام مع شرحه درر الحكام (٤٣/٢)

٢ - الفتاوى التاتارخانية (٣١/٥)، الفتاوى البرازية (٢٧١/٤)، فتاوى قاضي خان (٧٠٦/٢)، الفتاوى السراجية (٥٨)، فتاوى النوازل (٢٤٣، ٢٤٢)، الهداية (٤٨١، ٤٨٠/٢)، فتح القدير (٨٨/٥)، الترجيح والتصحيح (٥٠٩)، المحيط البرهاني (٣٢٠، ٣١٩/٢)، لسان الحكام (٣٤٨/١).

[۲۱۹] اختلافی مسئلہ

إن حلف أن لا يأكل رطباً فأكَل بسرّاً مذنباً حنث عند أبي حنيفة - رحمه الله - (ومحمد، وقال أبو يوسف: لا يحنث^(۱))

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مسئلہ:

”بسر مذنب“ اس کھجور کو کہتے ہیں جس کے نچلے حصے میں کچھ رطب ہو لہذا اس کو کھانے والا ”رطب“ کو بھی کھانے

۱۔ المبسوط للسرخسي (۱۸۴/۸)، الأصل المعروف بالمبسوط للشيباني (۳/۳۰۵)، الترجيح والتصحيح (۵۱۱)، الفتاوى التاتارخانية (۳۷۸/۴)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۹۷/۳)، المحيط البرهاني في الفقه النعماني (۲۹۵/۴)، تبیین الحقائق (۱۲۶/۳)، شرح النقاية (۷۴۸/۱)، شرح النقاية لفخر الدين (۷۴۸/۱)، جامع الرموز (۶۸۴/۱)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (۳۵۲/۲)۔

تنبیہ:۔۔ يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

وقع في بعض الكتب - كالهدياية (۴۸۴/۲) وملتقى الأبحر (۲۹۱/۲) وغيرهما - هنا قول محمد مع قول أبي يوسف، ولكن الصحيح أنه مع أبي حنيفة كما ذكرت.

قال المحقق في فتح القدير (۱۱۲/۵):

(حنث عند أبي حنيفة، وقالوا: لا يحنث) هكذا ذكر المصنف الخلاف، وأكثر كتب الفقه المعتمدة مثل المبسوط وشروحه وكافي الحاكم وشرح الطحاوي للإسبغاني وشروح الجامعين والإيضاح والأسرار والمنظومة وغيرها مما يغلب ظن خطأ خلافه ذكر فيها قول محمد مع أبي حنيفة رحمهما الله.

وقال العيني في البناية (۲۲۱/۸): والنسخ المعتمدة تشهد بأنه (أي محمداً) مع أبي حنيفة.

وقال الزيلعي في التبيين (۱۲۶/۳): وجعل في الهداية قول محمد مع أبي يوسف - رحمه الله - وذكره في المبسوط والإيضاح والأسرار وشروح الجامع الكبير والصغير والمنظومة مع أبي حنيفة.

وقال ابن نجيم في البحر (۵۳۷/۴): وفي أكثر الكتب المعتمدة أن محمداً مع أبي حنيفة.

وقال ملا علي القاري في شرح النقاية له (۷۴۸/۱): جعل صاحب الهداية قول محمد مع قول أبي يوسف وفي أكثر الكتب أنه مع أبي حنيفة.

والاشار ہوگا کیونکہ کھانے میں بسر کی طرح رطب والا حصہ بھی مقصود ہے اگرچہ وہ قلیل مقدار میں ہے مگر حث کیلئے اتنی مقدار بھی کافی ہے اس لیے کہ اگر یہ شخص بسر سے صرف یہ رطب والا حصہ الگ کر کے کھالے تو پھر حاث ہو جائے گا۔ اسی طرح اس کو بسر کے ساتھ کھا جانے کی صورت میں بھی یہی حکم ہوگا۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (من حلف لا يأكل رطباً، فأكل بسرًا مذنبًا حث عند أبي حنيفة) قال جمال الإسلام: وهو قول محمد. وقال أبو يوسف: لا يحث. والصحيح قولهما.^(۲)

② قال الحلبي:

وفي لا يأكل بسرًا فأكله رطباً لا يحث، ولو أكل مذنباً حث وكذا لو أكله بعد ما حلف لا يأكل رطباً وقالوا: لا يحث فيهما.^(۳) (القول المقدم فيه راجح كما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة وهذا لا يخفى).

③ قال قاضي خان:

ولو حلف أن لا يأكل رطباً فأكل بسرًا مذنباً أو حلف أن لا يأكل بسرًا فأكل رطباً فيه بسر كان حاثاً في قول أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى.^(۴) (اقتصر المصنف العلامة على قول الطرفين لكونه مختاراً في الباب وراجحاً عنده، كما هو المعروف لدى أهل الفن).

④ في الهندية:

إذا حلف لا يأكل رطباً فأكل بسرًا فيه شيء من الرطب حث عندهما.^(۵) (فالإقتصار فيه على قولهما وعدم التعرض لقول أبي يوسف - في معرض البيان - يدل على ترجيح قولهما رحمهما الله تعالى

۱۔ استفاد مما يلي:

الهداية (۴/۴۸۴)، البحر الرائق (۴/۵۳۷)، النافع الكبير شرح الجامع الصغير (۱/۲۵۸)، المبسوط للسرخسي (۸/۱۸۴)، تبين الحقائق (۳/۱۲۷)، رد المحتار (۵/۵۹۳)

۲۔ الترجيح والتصحيح (۵۱۰، ۵۱۱)

۳۔ ملتنقى الأبحر (۲/۲۹۱، ۲۹۰)

۴۔ الفتاوى الخانية (۲/۷۶)

۵۔ الفتاوى الهندية (۲/۸۲)

علي ما عرف في أصول الإفتاء).

٥. قد اختار أصحاب المتون قول الطرفين^(١) وهذا من ترجيح له أيضا.
٦. وآخر الشارحون وغيرهم دليل الطرفين فيه وضمنه معظمهم جواب دليل الثاني رحمه الله تعالى^(٢) وهذا ترجيح لقولهما عندهم كما عرف في موضعه.

١ - كنز الدقائق (١٦٩)، الوقاية (٢٥٥/٢)، النقاية (٧٤٨/١)، مجمع البحرين (٧٢٩)، غرر الأحكام (٥١/٢)، تنوير الأبصار (٥٩٣/٥)

٢ - الهداية (٤٨٤/٢)، المبسوط للسرخسي (١٨٤/٨)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (٩٧/٣)، تبين الحقائق (١٢٧/٣)، البحر الرائق (٥٣٧/٤)، شرح النقاية (٧٤٨/١)، المحيط البرهاني في الفقه النعماني (٢٩٥/٤)

[۲۲۰] اختلافی مسئلہ

ولو حلف أن لا يشرب من دجلة فشرب منها بئاء لم يحنث
حتى يكرع منها كرها عند أبي حنيفة (وقالا: يحنث^(۱))

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) عن جابر بن عبد الله: أن النبي صلى الله عليه وسلم دخل على رجل من الأنصار ومعه صاحب
فسلم النبي صلى الله عليه وسلم وصاحبه فرد الرجل وقال: بأبي أنت وأمي في ساعة حارة فقال له: "إن
كان عندك ماء بات هذه الليلة في شنة فاسقناه وإلا كرعنا".^(۲)

زیر بحث صورت میں "الشرب من دجلة" کی حقیقت (یعنی حقیقی معنی) یہ ہے کہ یہ پینا بطریق "کرع" ہو اور یہ
حقیقت مستعملہ بھی ہے جیسا کہ حدیث بالا اس پر شاہد ہے نیز بہت سارے لوگ (جیسے چرواہے اور اہل بوادی و قرئی وغیرہ)
اسی طرح پانی پیتے ہیں۔ فقہ کا یہ قاعدہ ہے جو اصول کی کتب میں مذکور ہے کہ کسی کلام کی حقیقت جب تک مستعملہ رہے/مجبورہ نہ
ہو جائے اس وقت تک اس کو مجاز پر ترجیح حاصل ہے خواہ وہ مجاز، متعارف کی حد تک پہنچ چکا ہو۔^(۳) مزید برآں برتن سے پینا
اس کا مجازی معنی ہے لہذا اگر یہ کرع اور اناہ دونوں طرح سے حانث ہو (کیونکہ اناہ سے حانث ہونے کی صورت میں کرع

۱۔ المبسوط للسرخسی (۱۸۷/۸)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۱۰۶/۳)، الجوهرية النيرة (۴۸۱/۲)، الاختيار
لتعليق المختار (۷۰/۴)، الفتاوى الهندية (۹۵/۲)، مجمع الأنهر (۲۹۹/۲)، الهداية (۴۸۷/۲)، تحفة الفقهاء
(۳۲۲/۲)، تبیین الحقائق (۱۳۴/۳)، البحر الرائق (۵۵۰/۴)، رمز الحقائق (۲۱۲/۱)، خلاصة الدلائل (۲۶۸/۲)،
كشف الحقائق (۲۶۵/۱)، شرح النقاية (۷۴۵/۱)، مجمع البحرين (۷۳۱)، درر الحکام شرح غرر الأحكام
(۵۰/۲)، الفقه النافع (ص: ۷۶۵، الفقرة: ۵۰۲)، الفقه الإسلامي وأدلته (۲۵۲۹)۔

۲۔ صحيح ابن حبان (۱۳۴/۱۲) رقم (۵۳۱۴)، صحيح البخاری (۱۹۰/۱۴) رقم (۵۶۱۳) وغیرہما واللفظ لأول الذکر
۳۔ قال أبو بكر السرخسي في كتابه الشهير في الأصول المسمى بـ "تمهيد الفصول في الأصول" المعروف بـ "أصول
السرخسي" (۱۸۴/۱):

سے بدرجہ اولیٰ حادث ہوگا جیسا کہ سب اس کے قائل ہیں) تو اس سے ”جمع بین الحقیقۃ والمجاز“ لازم آئے گا جو کہ بہر صورت ممتنع ہے۔^(۱)

(۲) قوله تعالى:

﴿فَمَنْ شَرِبَ مِنْهُ فَلَيْسَ مِنِّي وَمَنْ لَمْ يَطْعَمْهُ فَإِنَّهُ مِنِّي إِلَّا مَنِ اغْتَرَفَ غُرْفَةً بِيَدِهِ﴾ الآية۔^(۲)
اس آیت سے معلوم ہوا کہ دریا سے چلو لے کر پینا ”شرب من النهر“ نہیں ہے چنانچہ صورت مذکورہ میں بھی چلو یا برتن کے ذریعہ پینے سے حادث نہیں ہوگا۔^(۳)

”اللفظ متى كان له حقيقة مستعملة ومجاز متعارف فعلى قول أبي حنيفة مطلقه يتناول الحقيقة المستعملة دون المجاز وعلى قولهما مطلقه يتناولهما باعتبار عموم المجاز“؛ وكذا في أصول البردوي (۷۶/۱)، وأصول الشاشي (۵۰/۱)، وشرح التلويح على التوضيح (۱۷۹/۱)، ونور الأنوار (۱۱۷)، ودرر الحکام في شرح محلة الأحكام (۴۹/۱)۔ وقال داماد أفندي في مجمع الأنهر (۲۹۹/۲):
”وهي (أي الحقيقة) مستعملة فمنعت المصير إلى المجاز وإن كان متعارفا ۱-“؛ وكذا في الهداية (۴۸۷/۲) والبحر الرائق (۵۵۰/۴)۔

۱- مستفاد مما يلي: المبسوط للسرخسي (۱۸۷/۸)، فتح القدير لابن الهمام (۱۲۷/۵)، الفتاوى الولولحية (۱۸۶/۲)، الهداية (۴۸۷/۲)، البحر الرائق (۵۵۰/۴)، تبين الحقائق (۱۳۴/۳)
۲- [البقرة: ۲۴۹]

۳- قال الحصاص في ”أحكام القرآن“ له (۱۶۷/۲):

قوله عز وجل: ”فَمَنْ شَرِبَ مِنْهُ فَلَيْسَ مِنِّي وَمَنْ لَمْ يَطْعَمْهُ فَإِنَّهُ مِنِّي إِلَّا مَنِ اغْتَرَفَ“ يدل على أن الشرب من النهر إنما هو الكرع فيه ووضع الشفة عليه لأنه قد كان حظر الشرب وحظر الطعم منه إلا لمن اغترف غرفة بيده وهذا يدل على صحة قول أبي حنيفة فيمن قال إن شربت من الفرات فعبدني حر أنه على أن يكرع فيه وإن اغترف منه أو شرب بإناء لم يحنت لأن الله قد كان حظر عليهم الشرب من النهر وحظر مع ذلك أن يطعم منه واستثنى من الطعم الاغتراف فحظر الشرب باق على ما كان عليه فدل على أن الاغتراف ليس يشرب منه.

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

هذا وإن كان لا يصلح أن يستدل به - كما تعقبه المحقق في ”الفتح“ (۱۲۷: ۵، ۱۲۸) - ولكنه لا جرم يصلح أن يستأنس به.

قول مفتي بيكي تخرج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (ولو حلف لا يشرب من دجلة فشرب منها يأناء لم يحنث حتى يكرع منها كرعاً في قول أبي حنيفة). قال العلامة بهاء الدين في شرحه: وقال أبو يوسف ومحمد: يحنث، والصحيح قول أبي حنيفة. (١)

② قال الحلبي:

وفي لا يشرب من دجلة لا يحنث بشربه منها يأناء ما لم يكرع خلافاً لهما. (٢) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح كما عرفت سابقاً في مواضع عديدة).

③ قال قاضي خان:

ولو حلف أن لا يشرب من الفرات فشرب منه كرعاً كان حائثاً في قولهم وإن أخذ الماء بآنية أو اغترف أو سقاها غيره لا يحنث في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى. (٣) (فالإقتصار فيه علي قول الإمام وعدم التعرض لقولهما - في معرض البيان - يدل على ترجيح قوله رحمه الله تعالى علي ما عرف في أصول الإفتاء).

④ قال الجزيري:

وإذا حلف لا يشربه من شيء يمكن الكرع فيه أي تناول الماء بقمه كالنهر والترعة والحوض فإنه لا يحنث إذا أخذ منه بكفه أو يأناء وشرب، وإنما يحنث إذا كرع فيه ما لم ينو عدم الشرب منه مطلقاً فإنه يحنث بالشرب منه على أي حال. (٤)

⑤ مشى أصحاب المتون على قول الإمام (٥) وهذا ترجيح له أيضاً.

⑥ آخر الشارحون وغيرهم دليل الإمام فيه وضمنه بعضهم جواب دليلهما (وهذا ترجيح لقوله

١- الترجيح والتصحيح (٥١١)

٢- ملتقى الأبحر (٢/٢٩٩، ٣٠٠)

٣- الفتاوى الخانية (٢/٦٧)

٤- الفقه على المذاهب الأربعة (٢/٩٦)

٥- المختار للفتوى (٤/٧٠)، كنز الدقائق (١٧١)، الوقاية (٢/٢٥٣)، النقاية (١/٧٤٥)، غرر الأحكام (٢/٥٠)،

تنوير الأبصار (٥/٦١٥)، بداية المبتدى (١/١٠٠).

عندهم كما لا يخفى وقد مر بيانه غير مرة. (۱)

[۲۲۱] مسئلہ

وإن حلف لا يكلم فلانا فكلمه وهو
بحيث يسمع إلا أنه نائم حنث.

مفتی بہ قول:

مفتی بہ قول کے موافق نائم کے ساتھ بات کرنے سے اگر وہ اس کی آواز سے جاگ جائے تو پھر حنث ہوگا ورنہ محض اس کے کان میں آواز کے پہنچ جانے سے وہ حنث نہیں ہوگا۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

ہر عام و خاص اس سے آگاہ ہے کہ تکلم شخص حاضر کے ساتھ ہوتا ہے، غائب کے ساتھ نہیں ہوتا، اسی طرح کوئی انسان نائم کے ساتھ متکلم نہیں کہلا سکتا کیونکہ نائم بھی بمنزلہ غائب کے ہے (إلا یہ کہ وہ اس کی بات سن کر جاگ جائے تو پھر حکم حاضر میں ہو جانے کی بدولت اس کے ساتھ کلام متحقق ہو جائے گا)۔ (۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشي والحصكفي:

(حلف لا يكلمه فناداه وهو نائم فأيقظه) فلو لم يوقظه لم يحنث، وهو المختار

قال الشامي:

(قوله هو المختار) خلافا لما ذكره القدوري من أنه يحنث إذا كان بحيث يسمع ا. (۳)

قال الطحطاوي:

۱۔ الهداية (۴۸۷/۲)، المبسوط للسرخسي (۱۸۷/۸)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۱۰۶/۳)، تبين الحقائق (۱۳۴/۳)، البحر الرائق (۵۵۰/۴)، مجمع الأنهر (۲۹۹/۲)، الفتاوى الولوالجية (۱۸۶/۲)، الفقه النافع (ص: ۷۶۵، الفقرة: ۵۰۲)، كشف الحقائق (۲۶۵/۱)۔

۲۔ مستفاد من تحفة الفقهاء (۳۳۲/۲) والمبسوط للسرخسي (۲۲/۹) بتسهيل وإضافة يسيرة۔

۳۔ الدر المختار مع رد المحتار (۶۲۳/۱۰)۔

(قوله هو المختار) وذلك أنه إذا لم ينتبه كان كما إذا ناداه من بعيد، وهو بحيث لا يسمع صوته. ومقابله ما للقدوري أنه لا يشترط الإيقاظ. (١)

٢ قال سراج الدين ابن نجيم:

(لا يكلمه فناداه وهو نائم فأيقظه أو إلا ياذنه فأذن له ولم يعلم فكلمه حنث) في الوجهين أما الأول فلأنه كلمه ووصل كلامه إلى سمعه ولذا شرط أن يوقظه وأفهم به أنه لو لم يوقظه لم يحنث وهو الذي عليه مشايخنا وهو المختار خلافا لما ذكره القدوري من أنه يحنث إذا كان بحيث يسمع ا. هـ. (٢)

٣ قال السرخسي:

ولو حلف لا يكلم فلانا... لو ناداه وهو نائم فأيقظه حنث وهذا ظاهر وقع في بعض نسخ الأصل فناداه أو أيقظه وهذا إشارة إلى أنه وإن لم ينتبه بنداؤه فهو حانث؛ لأنه أوقع صوته في أذنه ولكنه لم يفهم لمانع، والأظهر أنه لا يحنث. (٣)

٤ قال الزيلعي:

قال - رحمه الله - (لا يكلمه فناداه وهو نائم فأيقظه أو إلا ياذنه فأذن له ولم يعلم فكلمه حنث) أي لو حلف لا يكلم فلانا فناداه وهو نائم فبهه أو حلف لا يكلمه إلا ياذنه فأذن له ولم يعلم الحالف بالإذن حنث أما الأول فلأنه كلمه وأسمعه فيحنث ولو لم يوقظه ذكر القدوري أنه إذا كان بحيث يسمع لو لم يكن نائما يحنث يعني بحيث يسمع لو أصغى أذنه... والمختار الأول. (٤)

٥ قال ملا خسرو:

(حنث في لا يكلمه إن كلمه نائما فأيقظه) لأنه كلمه وأسمعه فيحنث ولو لم يوقظه ذكر القدوري أنه إن كان بحيث يسمع لو لم يكن نائما وأصغى إليه أذنه يحنث والمختار الأول.

قال الشرنبلالي:

(قوله والمختار) هو الأول قال في البرهان وهو الأظهر. (٥)

٦ قال الحلبي:

وفي لا يكلمه فكلمه بحيث يسمع وهو نائم حنث إن أيقظ وقيل مطلقا.

١ - حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٣٥٩/٢)

٢ - النهر الفائق (٨٨/٣)

٣ - المبسوط للسرخسي (٢٢/٩)

٤ - تبين الحقائق (١٣٦/٣)

٥ - غرر الأحكام مع شرحه درر الأحكام وحاشية الشرنبلالي عليه (٥٦/٢)

قال داماد أفندي:

قوله: (نائم حنث إن أيقظه)، وهو رواية المبسوط وعليه مشايخنا، وهو المختار. وفي التحفة، وهو الصحيح. ^(١)

قال الحصكفي:

قوله: (وفي لا يكلمه فكلمه بحيث يسمع وهو نائم حنث إن أيقظ) ولو لم يوقظه لم يحنث هو الصحيح. ^(٢)

❶ في الهندية:

لو حلف لا يكلم فلانا فناده الحالف من بعيد فإن كان بحيث لا يسمع صوته لا يحنث وإن كان البعد بحيث يسمع صوته يحنث وكذا لو كان المحلوف عليه نائما فناده الحالف فإن أيقظه حنث وإن لم يوقظه ذكر الشيخ الإمام شمس الأئمة السرخسي - رحمه الله تعالى - : الصحيح أنه لا يحنث هكذا في شرح الجامع الصغير لقاضي خان وهو الذي عليه مشايخنا رحمهم الله تعالى وهو المختار كذا في النهر الفائق. ^(٣)

❷ قال العيني:

(لا يكلمه فناده وهو نائم فأيقظه أو إلا ياذنه فأذن له ولم يعلم فكلمه حنث) في الوجهين جميعا أما الأول فلأنه كلمه وأسمعه فيحنث ولو لم يوقظه ذكر القدوري أنه إذا كان بحيث يسمع لو لم يكن نائما يحنث والمختار الأول. ^(٤)

❸ كذا في الكتب الأخر. ^(٥)

❹ واختاره النسفي، والمجوبي، وصدر الشريعة الأصغر، وابن الساعاتي، والتمرتاشي، وملا خسرو. ^(٦) وهذا لكونه راجحا عندهم على ما تقرر في الأصول.

١ - مجمع الأنهر في شرح ملتقى الأبحر (٣٠٣/٢)

٢ - الدر المنتقى في شرح الملتقى (٣٠٣/٢)

٣ - الفتاوى الهندية (٩٧/٢)

٤ - رمز الحقائق (٢١٣/١)

٥ - تحفة الفقهاء (٣٣٢/٢)، البحر الرائق (٥٥٧/٤)، الهداية (٤٨٨/٢)، الفتاوى التاتارخانية (٣٢١/٤)، شرح الطائي

علي الكنز (٢١٣/٢)، العناية (١٣٤/٥)، الفقه الإسلامي وأدلته (٢٥٠٦).

٦ - كنز الدقائق (١٧١)، الوقاية (٢٦/٢)، النقاية (٧٥٥/١)، مجمع البحرين (٧٣٣)، تنوير الأبصار (٦٢٣/٥)،

غرر الأحكام (٥٦/٢)

[۲۲۲] اختلافی مسئلہ

و كذلك (أي كالزمان - وهو على ستة أشهر - كما مر
أنفا) ”الدهر“ عند أبي يوسف و محمد. (رحمهما الله)

توضیح المقام:

واضح رہے کہ مسئلہ بالا میں صحیح قول کے موافق ”الدہر“ (معرف باللام) کی صورت میں ہمارے ائمہ ثلاثہ کے مابین کوئی اختلاف نہیں ہے کیونکہ اس سے بالاتفاق ابدی مدت یعنی عمر بھر کا زمانہ مراد ہے۔ بلکہ یہاں امام صاحب اور صاحبین میں اختلاف ”دھر“ (اسم منکر) کی صورت میں ہے کہ اگر کسی نے کہا: ”لا اکلم فلانا دھراً“ تو اس میں صاحبین کا یہی مذکورہ بالا مذہب ہے (کہ چھ ماہ کی مدت مراد ہوگی) اور امام صاحب سے اس بارے میں ”دھر“ سے تعین مدت کی بجائے بطریق توقف یہ قول منقول ہے: اذ اقال ”دھراً“ لا أدري ما هو۔

الحاصل امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ کے مذہب کے موافق اس میں ”دھر“ سے کوئی مدت معینہ مراد لینے کی بجائے حالف کی نیت کی طرف رجوع کیا جائے گا اور عدم نیت کی صورت میں امام صاحب رحمہ اللہ کی طرف سے توقف ہے یعنی کوئی حکم منقول نہیں ہے۔^(۱)

۱۔ انظر له:

فتح القدير (۱۴۵/۵)، بدائع الصنائع (۸۱/۳)، مجمع الأنهر (۳۰۸/۲)، اللباب للميداني (۱۱۷/۳)، حاشية الشربلالي على الدرر (۵۹/۲)

تنبيه هام:

إنما توقفت إمامنا الأعظم رحمه الله تعالى فيه من الكمال - لا من النقصان كما طعن فيه بعض الطاعنين - فستري من كلام مشايخنا نبذة منه في السطور التالية:

(أ) - قال السرخسي في ”المبسوط“ (۱۷/۹):

وأبو حنيفة - رحمه الله تعالى - يقول: قد علمت بالنص أن الجين بعض الدهر، ولم أجد في تقدير الدهر شيئاً نصاً ونصب المقادير بالرأي لا يكون وإنما يعتبر العرف فيما لم يرد نص بخلافه فلنهذا توقف ولا عيب عليه في ذلك، ألا ترى أن ابن عمر - رضي الله عنه - لما سئل عن شيء فقال: لا أدري حين لم يحضره جواب ثم قال: طوبى لابن عمر سئل عما لا يدري فقال: لا أدري؟ وقيل إنما قال: لا أدري؛ لأنه حفظ لسانه عن الكلام في معنى الدهر ==

قول مفتي به كما متدل:

روى ابن حزم من طريق يحيى بن سعيد القطان عن سفيان الثوري حدثني طارق بن عبد الرحمن عن سعيد بن جبير عن ابن عباس قال: "الحين ستة أشهر".^(١) ثم قال -القائل ابن حزم-: وهو قول سعيد بن جبير، والشعبي. أقول -القائل العبد الضعيف-: وهو قول علي^(٢) وعكرمة^(٣) أيضا.

== فقد جاء في الحديث عن النبي -صلى الله عليه وسلم- أنه قال "لا تسبوا الدهر فإن الله هو الدهر" معناه أنه خالق الدهر، وفي حديث آخر "أن النبي -صلى الله عليه وسلم- قال فيما يؤثر عن ربه: استقرضت من عبدي فأبي أن يقرضني، وهو يسبني ولا يدري فاسب الدهر ويقول: وادهره وإنما أنا الدهر" حديث فيه طول فلهذه الآثار الظاهرة حفظ لسانه وقال: لا أدري ما الدهر. وهو كما روي "أن النبي -عليه الصلوة والسلام- سئل عن خير البقاع فقال: لا أدري حتى أسأل جبريل، فسأل جبريل فقال: لا أدري حتى أسأل ربي، فصعد إلى السماء ثم نزل وقال: سألت ربي عن ذلك فقال: خير البقاع المساجد، وخير أهلها من يكون أول الناس دخولا وآخرهم خروجاً" فعرفنا أن التوقف في مثل هذا يكون من الكمال لا من النقصان.

(ب) - قال الكاساني في "البدائع" (٨٢/٨١/٣):

إنه توقف في المنكر لا في المعروف أو لم يعرف حقيقة معناه لغة فتوقف فيه، والتوقف فيما لا يعرف لعدم دليل المعرفة ولتعارض الأدلة وانعدام ترجيح البعض على البعض أمانة كمال العلم وتمام الورع.

(ج) - قال ابن الهمام في "الفتح" (١٤٥/٥):

وإنما توقفه في المنكر لأن استعماله لم تثبت على الأنحاء الثلاثة المديد والقصير والوسط، فلم يدر بما ذا يقدر، وتقديره بالمتيقن وهو أقل ما ينطلق عليه اسم الزمان فيه من الاستبعاد ما تقدم ولم يثبت توقيت فيه زائد عليه فلم التوقف... وتوقفه دليل فقهه ودينه وسقوط اعتباره نفسه، رحمتنا الله به.

(د) - قال سراج الدين ابن نجيم في "النهر" (٩٣/٣):

قال (أي أبو حنيفة): لا أدري ما هو وهو أول دليل على نهاية كماله إذ قد ثبت هذا عن الجنا ب الرفيع صلى الله عليه وسلم وعن جبريل أيضا.

١- المحلي بالآثار (٣٢٠/٦)

قال شيخنا العثماني في "الإعلاء" (٤٢٩/١١) عنه:

"والسند المذكور صحيح، وطارق بن عبد الرحمن من رجال الجماعة صدوق (تقريب ٩١)".

٢- أخرجه البيهقي في السنن الكبرى (٦١/١٠) برقم (٢٠٥١٠)

٣- أخرجه البيهقي في السنن الكبرى (٦٢/١٠) برقم (٢٠٥١٣)، وابن أبي شيبة في مصنفه (١٠٠/٣) برقمين:

(١٢٤٧١) و(١٢٤٧٦).

”دھر“ کا لفظ بھی ”حین“ کی طرح استعمال ہوتا ہے چنانچہ ”ما رایتک منذ حین“ اور ”ما رایتک منذ دھر“ ایک ہی معنی میں بولے جاتے ہیں۔

الغرض جب اس کا استعمال ”حین“ کی طرح ہوا تو آثار مذکورہ کی رو سے ”حین“ کا اطلاق چھ ماہ کی مدت پر ہوتا ہے لہذا یہاں بھی ”دھر“ سے یہی مدت مراد ہوگی۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال الحصكفي:

(وإن قال الدهر أو الأبد فهو على العمر ولو قال: ”دھرا“ فقد توقف الإمام وعندهما هو كالزمان)... وغير خاف أنه إذا لم يرد عن الإمام شيء في مسألة وجب الإفتاء بقولهما.^(۲)

② وقال الحصكفي في الدر المختار كما قال في شرحه على الملتقى من التصريح بالإفتاء على قول الصحابين.^(۳)

③ قال الطائي:

(و ”دھر“ مجمل). أي غير مفسر عند الإمام؛ حيث قال: لا أدري ما هو... وقالوا: هو سنة أشهر وبه يفتي.^(۴)

④ قال سراج الدين ابن نجيم: (و ”دھر“ مجمل) أي غير مفسر عند الإمام، حيث قال: لا أدري ما هو... وقالوا: إنه كالحین لأنه استعمل استعماله فإن قولك ما رایتک منذ دھر ومنذ يوم واحد، وغير خاف أنه إذا لم يرد عن الإمام شيء في مسألة وجب الإفتاء بقولهما.^(۵)

⑤ قال الشامي:

وحيث لم يوجد له اختيار فقول يعقوب هو المختار

ثم محمد فقول الحسن ثم زفر وابن زياد الحسن^(۶)

فبذلك قولهما هو المختار فيه.

۱۔ البحر الرائق (۴/ ۵۷۰)، الهداية (۲/ ۴۹۰)، تبیین الحقائق (۳/ ۱۴۰)

۲۔ الدر المنقی (۲/ ۳۰۷، ۳۰۶)

۳۔ الدر المختار (۵/ ۶۳۸)

۴۔ شرح الطائي على الكنز (۲/ ۲۱۴)

۵۔ النهر الفائق (۳/ ۹۳)

۶۔ شرح عقود رسم المفتي (۱۸)

[۲۲۲، ۲۲۳] اختلافی مسئلہ

ولو حلف أن لا يكلمه الأيام فهو على عشرة أيام عند أبي حنيفة وقال أبو يوسف و محمد: هو على أيام الأسبوع. ولو حلف أن لا يكلمه الشهور فهو على عشرة أشهر عند أبي حنيفة وقال أبو يوسف و محمد: هو على اثني عشر شهرا.

مفتی بہ قول:

فتویٰ ان دونوں مسئلوں میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

”الایام“ اور ”الشہور“ میں سے ہر ایک معرّف باللام جمع کا صیغہ ہے، اس لیے خاص ”صیغہ جمع“ کے ساتھ ذکر کیے جانے والے تمام اعداد میں سے (استفراق معبود کی بدولت) انتہائی و آخری عدد لیا جائے گا اور وہ ”دس“ ہے کیونکہ دس تک ”ایام“ جمع کا لفظ مستعمل ہے اس کے بعد صیغہ جمع ختم ہو جاتا ہے اور مفرد کا صیغہ استعمال ہونا شروع ہو جاتا ہے چنانچہ کہا جاتا ہے: ثلاثة أيام عشرة أيام پھر دس کے بعد کہا جاتا ہے: أحد عشر يوما وعشرون يوما ومائة يوم وألف يوم۔ اسی قیاس پر ”الشہور“ کو بھی سمجھ لیں، کہا جاتا ہے: عشرة أشهر / شهور و أحد عشر شهرا وألف شهر۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قلوبغا:

قوله: (وإن حلف لا يكلمه الأيام فهو على عشرة أيام عند أبي حنيفة وقال أبو يوسف و محمد: الأيام: الأسبوع، ولو حلف لا يكلمه الشهور فهو على عشرة أشهر عند أبي حنيفة وقال أبو يوسف و محمد: اثنا عشر شهرا).

قال جمال الإسلام: الصحيح قول أبي حنيفة. ^(۲)

② قال الحصكفي:

۱۔ البحر الرائق (۴/۵۷۰)، الہدایۃ شرح البدایۃ (۲/۴۹۰)، بدائع الصنائع فی ترتیب الشرائع (۳/۸۳)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۲/۵۹)، مجمع الأنہر (۲/۳۰۸)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار (۲/۳۶۴)، النہر الفائق (۳/۹۴)
۲۔ الترجیح والتصحیح (۵۱۵)

(ولو قال أياما أو شهورا أو سنين فعلى ثلاثة) من كل صنف بلا خلاف لأنه أقل الجمع (وإن عرّف فعلى عشرة كأيام كثيرة) عنده فيهما (وقالا) يقع (على جمعة) أي أسبوع (في الأيام) يقع على (سنة في الشهور) يقع على (العمر في السنين)، والصحيح قول الإمام كما في المضمرات. (١)

٣ قال داماد أفندي:

(وإن عرف) أي قال لا أكلمه الأيام أو الشهور أو السنين (فعلى عشرة كأيام كثيرة)؛ لأنه جمع معرف فينصرف إلى أقصى ما يذكر من الجمع، وهو العشرة عند الإمام هو الصحيح. (٢)

٤ قال القهستاني:

(وأيام كثيرة والأيام) والجمع (والشهور) والسنون والدهور والأزمنة (عشرة) منها عنده وهو الصحيح كما في المضمرات. (٣)

٥ في الهندية:

ولو حلف لا يكلمه الشهور فهو على عشرة أشهر عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى - ثم قال بعد أسطر عديدة - إن حلف لا يكلمه الأيام فهو على عشرة أيام عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى. (٤) (قال إقتصار فيهما علي قول الإمام وعدم التعرض لقولهما - في معرض البيان - يدل على ترجيح قوله رحمه الله تعالى علي ما عرف في أصول الإفتاء).

٦ قال الجزيري:

وإذا قال: والله لا أكلم فلانا أياما كثيرة أو قال: لا أكلمه الأيام أو الشهور أو السنين أو الجمع أو الأزمنة فإن يمينه تنصرف إلى عشرة من كل نوع. (٥)

٧ اختار أصحاب المتون قول الإمام فيهما (٦) وهذا ترجيح له أيضا.

٨ آخر الشارحون وغيرهم دليل الإمام فيهما وضمن بعضهم جواب دليلهما (وهذا ترجيح لقوله عندهم كما عرف في موضعه). (٤)

١ - الدر المنتقى (٣٠٨/٢)

٢ - مجمع الأنهر (٣٠٨/٢)

٣ - جامع الرموز (٧٥٧/١)

٤ - الفتاوى الهندية (١٠٥/٢ و ١٠٦)

٥ - الفقه على المذاهب الأربعة (١٠٩/٢)

٦ - المختار للفتوى (٦٦/٤)، كنز الدقائق (١٧٣)، الوقاية (٢٧٠/٢)، الوقاية (٧٦٠/١)، غرر الأحكام (٥٩/٢)،

تنوير الأبصار (٦٤٠، ٦٣٩/٥)

٧ - الهداية شرح البداية (٤٩٠/٢)، وكذا انظر له: البحر الرائق (٥٧٠/٤)، تبين الحقائق (١٤٠/٣)، بدائع الصنائع في

ترتيب الشرائع (٨٣/٣)، الاختيار لتعليل المختار (٦٧/٤)، الفقه النافع (ص: ٧٧٤، الفقرة: ٥١١)، النهر الفائق (٩٤/٣)

كتاب الدعوى

[۲۲۵] اختلافی مسئلہ

فإن قال (المدعي): "لي بينة حاضرة" وطلب اليمين لم يستحلف عند أبي حنيفة (وقال أبو يوسف: يستحلف. ومحمد مع أبي حنيفة في رواية ومع أبي يوسف في أخرى.^(۱))

توضیح المقام:

واضح رہے کہ اختلاف مذکور صرف اس صورت میں ہے جب گواہ شہر میں موجود ہوں کیونکہ اگر شہر سے باہر ہوں تو بالا جماع قسم لی جائے گی اسی طرح اگر قاضی کی مجلس میں موجود ہوں تو بالا جماع قسم نہیں لی جائے گی۔^(۲)

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) قال رسول الله صلى الله عليه وسلم - في قصة الكندي والحضرمي، لما أتياه يختصمان وقد ادعى الحضرمي عليه في الأرض - للحضرمي: "ألك بينة". قال: لا. قال: "فلك يمينه".^(۳)
حدیث بالا سے معلوم ہوا کہ یحییٰ، بینہ نہ ہونے کے وقت حجت ہوتی ہے، چونکہ یہاں بینہ موجود ہے اس لئے مدعی

۱- تبیین الحقائق (۴/۳۰۰)، مجمع الأنهر (۳/۳۵۳)، البحر الرائق (۷/۳۵۸)، شرح النقایة (۲/۳۴۳)، الہدایة (۳/۲۱۰)، جامع الرموز (۲/۴۷۵)، الفتاویٰ الہندیة (۳/۳۲۵)، الجوہرۃ النیرۃ (۲/۴۹۸)، المحيط البرہانی فی الفقہ النعمانی (۸/۲۵۰)۔

۲- تبیین الحقائق (۴/۳۰۰)، شرح النقایة (۲/۳۴۳)، مجمع الأنهر (۳/۳۵۳)، الدر المنقہ (۳/۳۵۳)، الدر المختار (۸/۳۴۹)، رمز الحقائق (۲/۱۰۶)، الجوہرۃ النیرۃ (۲/۴۹۹)۔

۳- متفق علیہ واللفظ لمسلم (۱/۸۶) رقم (۳۷۵)

عليہ سے قسم نہیں لی جائے گی۔^(۱)

(۲) بیّنة - حجت ہونے میں - یمین سے اقویٰ ہے کمالاً بخلاف الہذا حجت اقویٰ کے ہوتے ہوئے حجت ادنیٰ کی طرف رجوع کرنا درست نہیں ہے جیسا کہ عمل بالصل کے امکان کے وقت عمل بالقیاس کی گنجائش نہیں ہوتی۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإن قال: "لي بيّنة حاضرة" وطلب اليمين لم يستحلف عند أبي حنيفة).

قال في الهداية: معناه حاضرة في المصر وقال أبو يوسف رحمه الله يستحلف، ومحمد مع أبي يوسف فيما ذكره الخصاف ومع أبي حنيفة فيما ذكر الطحاوي. وقال جمال الإسلام: الصحيح قول أبي حنيفة.^(۳)

② قال الحصكفي:

(فإن قال المدعي لي بيّنة حاضرة) أي في المصر (وطلب يمين خصمه لا يحلف) خلافا لهما والصحيح قوله كما في المضمرات وغيرها.^(۴)

③ قال داماد أفندي:

(فإن قال المدعي لي بيّنة حاضرة) في المصر (وطلب يمين خصمه لا يحلف) عند الإمام وهو الصحيح كما في المضمرات وغيرها.^(۵)

④ قال القهستاني:

(وإن قال) المدعي (لي بيّنة حاضرة) في المصر أو في المجلس (وطلب حلف الخصم لا يحلف) الخصم عنده ويحلف عند أبي يوسف رحمه الله تعالى في الصورتين وقول محمد رحمه الله تعالى مضطرب والأول الصحيح كما في الزاد.^(۶)

۱- خلاصة الدلائل لحسام الدين الرازي (۲/۲۸۱، ۲۸۲)، الاختيار لتعليل المختار (۲/۱۲۱)، فتاوى النوازل (۳۹۸).

۲- هذا ما أفاده السمرقندي في الفقه النافع (ص: ۱۱۹۱، الفقرة: ۹۴۵).

۳- الترجيح والتصحيح (۵۲۰)

۴- الدر المنقذ (۳/۳۵۳)

۵- مجمع الأنهر (۳/۳۵۳)

۶- جامع الرموز (۲/۴۷۵)

٥ قال السمرقندي:

وإن قال: "لي بيّنة حاضرة" في المصر لم يستحلف عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى؛ لأن اليمين مرتبة على فقد البيّنة. (١) (اقتصر المصنف العلام على قول الإمام والحجة له لكونه مختاراً في الباب وراجحاً عنده، كما لا يخفى).

٦ اختار أصحاب المتون قاطبة قول الإمام (٢) وهذا ترجيح له أيضاً.

٧ قد أصر أصحاب الشروح وغيرهم دليل الإمام فيه. (٣) وذاك من ترجيح لقول الإمام عندهم حسب ما عرف من صنيعهم في المختار لديهم.

[٢٢٦] اختلافي مسألة

وإن كانت الدعوى نكاحاً لم يستحلف المنكر عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى. ولا يستحلف في النكاح، والرجعة، والفيء في الإيلاء، والرق، والاستيلاء، والنسب، والولاء، والحدود، واللعان. وقالوا: يستحلف في ذلك كله، إلا في الحدود واللعان.

مفتي به قول:

فتوى اس میں صاحبین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتي به كما متدل:

أ- حدثنا محمد بن يحيى حدثنا عمرو بن أبي سلمة أبو حفص التتيسي عن زهير عن ابن جريج عن عمرو بن شعيب عن أبيه عن جده عن النبي صلى الله عليه وسلم قال: إذا ادعت المرأة طلاق زوجها

١- فتاوى النوازل (٣٩٨)

٢- المختار للفتوى (١٢١/٢)، كنز الدقائق (٣١٣، ٣١٤)، الوقاية (٢٠٧/٣، ٢٠٨)، النقاية (٢/٣٤٣)، مجمع البحرين

(٧٤٦)، غرر الأحكام (٢/٣٣٥)، تنوير الأبصار (٨/٣٤٩)، بداية المبتدى (١/١٦٤)، ملتقى الأبحر (٣/٣٥٢، ٣٥٣)

٣- الهداية شرح البداية (٣/٢١٠)، تبين الحقائق (٤/٣٠٠)، البحر الرائق (٧/٣٥٨)، بدائع الصنائع (٥/٣٣٩)،

الاختيار لتعليق المختار (٢/١٢١)، رمز الحقائق (٢/١٠٦)، المحيط البرهاني في الفقه النعماني (٨/٢٥٠).

فجاءت على ذلك بشاهد عدل استحلف زوجها، فإن حلف بطلت شهادة الشاهد، وإن نكل فنكوله بمنزلة شاهد آخر وجاز طلاقه. (۱)

اس حدیث میں حضور پاک صلی اللہ علیہ وسلم کا دعویٰ علیہ کے نکول کو مدعی کیلئے دوسرے گواہ کے قائم مقام قرار دینا اس بات کی دلیل ہے کہ ”نکول“ اقرار کے قائم مقام ہے۔ (۲)

(ب) - عن عبد الله بن عوف من أهل فلسطين قال: أمرت امرأة وليدة لها أن تضطجع عند زوجها، فحسب أنها جاريتة، فوقع عليها وهو لا يشعر. فقال عثمان بن عفان: ”أحلفوه لما شعر، فإن أبي أن يحلف فارجموه، وإن حلف فاجلدوه مائة جلدة، واجلدوا امرأته مائة جلدة، واجلدوا الوليدة الحد“. (۳)

اثر مذکور میں حضرت عثمان رضی اللہ عنہ نے اس کے قسم سے انکار کو اقرار کا درجہ دے کر حکم صادر فرمایا۔ نیز امام طحاویؒ نے اس کے ذیل میں لکھا ہے کہ حضرت عثمان رضی اللہ عنہ کے اس فیصلہ (یعنی نکول کو بمنزلہ اقرار شمار کر کے حکم دینے) کی کسی صحابی نے نہ مخالفت کی اور نہ ہی اس پر کوئی انکار کیا۔ (۴)

(ج) - عن ابن أبي مليكة عن بن عباس أنه أمره أن يستحلف امرأة فأبت أن تحلف فالزمها ذلك. (۵)

اس اثر میں عورت کے انکار قسم کو اقرار دعوئی جانا گیا ہے اسی لیے تو اس پر وہ لازم فرمادیا۔

روایات بالا سے معلوم ہوا کہ ”نکول“ اقرار کے قائم مقام ہے کما عرفته بالوضوح۔ چنانچہ اشیاء مذکورہ میں

۱۔ سنن ابن ماجہ (۶۵۷/۱) رقم (۲۰۳۸)، سنن الدار قطنی (۱۶۶/۴)۔

قال البوصيري في مصباح الزجاجة (۱۲۵/۲): هذا إسناد حسن رجاله ثقات.

قال شيخنا العثماني في ”الإعلاء“ (۳۹۵/۱۵):

رواه ابن ماجه في سننه والدارقطني بهذا السند هكذا بلفظه وسنده إلى عمرو بن شعيب صحيح على شرط البخاري، فإن محمد بن يحيى هو الذهلي الإمام الحافظ الحجة أخرج له الجماعة إلا مسلم وعمرو بن أبي سلمة من رجال الجماعة صدوق، وثقه ابن سعد ويونس وغيرهما. وزهير هو ابن محمد التميمي من رجال الجماعة ثقة، وابن جريج من رجال الجماعة لا يسأل عنه.

۲۔ إعلاء السنن (۳۹۶/۱۵)

۳۔ شرح مشکل الآثار (۱۷۸، ۱۷۷/۱۵) رقم (۵۹۳۳)

۴۔ شرح مشکل الآثار (۱۷۸/۱۵)، نصب الراية (۱۲۶/۴)۔

۵۔ مصنف ابن أبي شيبة (۴۲۹/۴) رقم (۲۱۷۹۸)

قلت: رجاله ثقات (حفص هو ابن غياث النخعي، ابن جريج هو عبد الملك بن عبد العزيز القرشي وابن أبي مليكة هو عبد الله بن عبيد الله القرشي).

مدعی علیہ کو قسم کھلانے کی صورت میں اس کا قسم سے انکار کرنا مدعی کے دعویٰ کا اقرار ہوگا اور چونکہ ان اشیاء میں اقرار جاری ہوتا ہے۔ کما ہو ظاہر۔ تو لامحالہ انکار بھی جاری ہوگا۔ اور انکار کے وقت مدعی علیہ/منکر سے قسم لی جاتی ہے لہذا یہاں بھی ان اشیاء میں قسم لی جائے گی۔

تاہم ایک امر قابل لحاظ ہے کہ اقرار مذکور میں چونکہ من وجہ شبہ ہے اور قاعدہ ہے کہ حدود و شبہات سے ساقط ہو جاتی ہیں اس لیے ”حدود“ اور ”لعان“ (کہ وہ بھی از قبیل حدود ہے) ”میں قسم نہیں لی جائے گی۔“ (۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

(ولا تحلیف فی نکاح ورجعة وفيء ایلاء واستیلاء ورق ونسب وولاء وحد ولعان) والفتویٰ علی أنه یحلف المنکر فی الأشياء السبعة، ومن عدها ستة الحق أمومية الولد بالنسب أو الرق. والحاصل أن المفتی به التحلیف فی الكل إلا فی الحدود ومنها حد قذف ولعان فلا یمین إجماعاً. قال علاؤ الدین الشامی:

قوله: (والفتویٰ الخ) هو قول الصحابین. (۲)

② قال الزیلعی:

(ولا یتحلف فی نکاح ورجعة وفيء واستیلاء ورق ونسب وولاء وحد ولعان وقال القاضی الإمام فخر الدین) - رحمه الله تعالیٰ - (الفتویٰ علی أنه یتحلف المنکر فی الأشياء الستة) یعنی فی هذه الأشياء التي عدها سوى الحد واللعان وهو قولهما. (۳)

③ قال الحلبي:

ولا یحلف فی نکاح ورجعة وفيء وإیلاء واستیلاء ورق ونسب وولاء، وعندهما یحلف وبه یفتی، ولا فی حد ولعان.

قال داماد أفندی:

(وبه) أي بقول الإمامین (یفتی) كما فی قاضی خان وهو اختیار فخر الإسلام علی البزدوي معللاً بعموم البلوی. (۴)

۱۔ الهدایة (۲۱۲/۳)، الاختیار لتعلیل المختار (۱۲۲/۲)، اللباب فی شرح الكتاب (۱۲۶/۳)

۲۔ تکرمة رد المختار (۵۶۴/۱۱)

۳۔ تبیین الحقائق (۲۹۷، ۲۹۶/۴)

۴۔ ملتقى الأبحر مع شرحه مجمع الأنهر (۳۵۱، ۳۵۰/۳)

٤ قال ابن الهمام:

(وقال أبو يوسف ومحمد: يستحلف في ذلك كله إلا في الحدود واللعان) فتقرر أنه لا يستحلف في الحدود واللعان على قولهم جميعاً، وإنما اختلافهم في الأشياء السبعة الباقية. وفي الكافي قال القاضي فخر الدين في الجامع الصغير: والفتوى على قولهما. ^(١)

٥ قال ابن قاضي سمانه:

ولو ادعت نكاحاً أو ادعاه فلا حلف عند ح (أي أبي حنيفة) رحمه الله تعالى خلافاً لهما... ولا يحلف عنده أيضاً في رجعة وفيء إيلاء ورق وولاء ونسب وأمومة ولد وعندهما يحلف ويقولهما يفتى. ^(٢)

٦ قال الموصلي:

قال: (ولا يستحلف في النكاح والرجعة وفيء الإيلاء والرق والاستيلاء والنسب والولاء والحدود) وقالوا: يستحلف فيها إلا الحدود واللعان - إلى أن قال - واختار الفقيه أبو الليث الفتوى على قولهما لعموم البلوى. ^(٣)

٧ قال الميداني:

(وقالوا: يستحلف المنكر (في ذلك كله، إلا في الحدود)؛ لأن النكول عندهما إقرار، والإقرار يجري في هذه الأشياء، لكنه إقرار فيه شبهة، والحدود تندري بالشبهات، والفتوى على قولهما كما نقله في التصحيح عن "قاضيخان" و"الفتاوى الكبرى" و"التتمة" و"الخلاصة" و"مختارات النوازل" و"الزوزني" في "شرح المنظومة" و"فخر الإسلام" عن "البزدوي" و"النسفي" في "الكنز" و"الزيلي" في شرحه. ^(٤)

٨ كذا في الكتب الأخرى. ^(٥)

١- فتح القدير (١٨٩/٨)

٢- جامع الفصولين (١٤٢/١٤١)

٣- الاختيار لتعليل المختار (١٢٢/٢)

٤- الباب في شرح الكتاب (١٢٦/٣)

٥- الفتاوى الهندية (١٥/٤)، البحر الرائق (٣٥٥/٧)، الترجيح والتصحيح (٥٢١، ٥٢٢)، حاشية السعدي جليبي على العناية (١٨٩/٨)، الجوهرة النيرة (٥٠٢/٢)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٢٩٧/٣)، كنز الدقائق (٣١٣)، شرح النقاية (٣٤٢/٢)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٣٣٤، ٣٣٣/٢)، جامع الرموز (٤٧٣/٢)، فتاوى قاضيخان (٤٢٩/٢)، شرح النقاية لفخر الدين (٣٤٢/٢)، الفقه الإسلامي وأدلته (٥٩٩٢، ٥٩٩٠)، الموسوعة الفقهية الكويتية (٢٣٨/١)

[۲۲۷] اختلافی مسئلہ

ومن ادعى قصاصا على غيره فجحد استحلف فإن نكل
عن اليمين فيما دون النفس لزمه القصاص وإن نكل في
النفس حُبس حتى يقرّ أو يحلف (وهذا عند أبي حنيفة^(۱))
وقال أبو يوسف و محمد - رحمهما الله - : يلزمه الأرش فيهما.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا استدلال:

اعضاء انسانی میں مال والا معاملہ کیا جاتا ہے یعنی یہ بمنزلہ اموال ہیں اسی لیے ان اعضاء کو بعض دفعہ کسی حاجت و ضرورت (جیسے آپریشن یا موذی سرایت کر جانے والے زخم وغیرہ) کی وجہ سے کاٹ دیا جاتا ہے اور کاٹنے والے پر جب اس کی اجازت سے کاٹا ہو ضمان بھی نہیں آتا۔ نیز جس طرح مال سے جان کی حفاظت کی جاتی ہے اسی طرح ان اعضاء کو بھی نفوس کی حفاظت کیلئے پیدا کیا گیا ہے۔ الغرض جب یہ مال کی طرح ہوئے تو جس طرح مال میں ”بذل“ جاری ہوتا ہے ٹھیک اسی طرح ان میں بھی ”بذل“ جاری ہوگا چنانچہ قسم سے انکار کی صورت میں مدعی علیہ کے عضو کو قصاصاً کاٹ دیا جائے گا برخلاف انسانی جان کے، کہ اس میں چونکہ ”بذل“ جاری نہیں ہوتا (کیونکہ یہ نہایت محترم و مصون ہے اور اس کی حیثیت مال کی سی نہیں ہے) اس لیے اس میں قصاص کا حکم بھی نہیں دیا جائے گا۔ بہر حال جب جان کا قصاص لینا ممنوع ہو گیا اور مدعی علیہ پر قسم ایک واجب حق ہے تو اس حق کی بدولت مدعی علیہ کو (اقرار یا حلف تک) قید کر دیا جائے گا جیسا کہ ”قسامت“ میں ہوتا ہے کہ اگر اہل

۱۔ البحر الرائق (۳۵۷/۷)، مجمع الأنهر (۳۵۲/۳)، الحوہ النيرة (۵۰۵/۲)، الہدایہ (۲۱۳/۳)، تبیین الحقائق (۲۹۹/۴)، فتاویٰ السوازل (۳۹۹)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار (۲۹۹/۳)، الباب فی شرح الكتاب (۱۲۹/۳)، رمز الحقائق (۱۰۶/۲)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۳۳۵/۲)، الدر المنتقى (۳۵۲/۳)، شرح الوقایہ (۲۰۷/۳)، شرح النقایۃ لفخر الدین (۳۴۳/۲)۔

القول الصواب في مسائل الكتاب

محلہ قسم کھانے سے انکار کر دیں تو انہیں قسم کھانے یا قاتل کا پتہ بتانے تک قید کر دیا جاتا ہے۔^(۱)
 ف:- ”بذل“ ایک اصطلاحی لفظ ہے جو انکار عن اليمين کی ایک صورت ہے جس کا مطلب یہ ہوتا ہے کہ مدعی علیہ اللہ تعالیٰ کے نام کی تعظیم کی وجہ سے قسم کھانے سے انکار کرتا ہے حالانکہ فی الواقع وہ چیز اسی کی ہوتی ہے اس طرح قسم سے تعظیماً انکار کر کے وہ اپنی ہی چیز ”بذل“ (یعنی سخاوت) کے ذریعے مدعی کو دے دیتا ہے، واضح رہے کہ یہ مدعی کے دعویٰ کے حق ہونے کا اقرار نہیں کرتا مگر ازراہ تعظیم اسم خداوند اپنی چیز سے دستبردار ہو جاتا ہے۔

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإن نكل عن اليمين فيما دون النفس لزمه القصاص وإن نكل في النفس حُبس حتى يقرّ أو يحلف وقال أبو يوسف ومحمد: لزمه الأرش فيهما).
 وعلى قول الإمام مشي الأئمة المصححون.^(۲)

② قال الحلبي:

وفي القصاص فإن نكل في النفس حُبس حتى يقرّ أو يحلف وفيما دونها يقتص، وعندهما يضمن الأرش فيهما.^(۳) (القول المقدم فيه راجح - وهو قول الإمام هنا - حسب تصريح العلامة الشامي والمصنف نفسه به كما لا يخفى).

③ اعتمد أصحاب المتون على قول الإمام أبي حنيفة - لكونه راجحاً عندهم على ما تقرر في الأصول - كما ترى في السطور الآتية:

قال المصلي: ويستحلف في القصاص، فإن نكل اقتص منه في الأطراف، وفي النفوس يحبس حتى يحلف أو يقر.^(۴)

۱- مجمع الأنهر (۳/۳۵۲)، فتح القدير مع الهداية (۸/۲۰۰)، شرح النقاية لفخر الدين (۲/۳۴۳)، خلاصة الدلائل لحسام الدين الرازي (۲/۲۸۹)، البحر الرائق (۷/۳۵۷)، تبیین الحقائق (۴/۳۰۰)، الاختيار لتعليل المختار (۲/۱۲۳)، شرح الوقاية (۳/۲۰۷)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۲/۳۳۵)، فتاویٰ النوازل (۳۹۹)، الفقه النافع (ص: ۱۱۹۸، الفقرة: ۹۵۴)، الدرر المتقی (۳/۳۵۲)، رمز الحقائق (۲/۱۰۶)، الباب في شرح الكتاب (۳/۱۲۹)، النافع الكبير شرح الجامع الصغير (۱/۳۸۹).

۲- الترجيح والتصحيح (۵۲۶)

۳- ملتقى الأبحر (۳/۳۵۲)

۴- المختار للفتوى (۲/۱۲۲)

قال النسفي: (يستحلف) جاحد القود فإن نكل في النفس حبس حتى يقر أو يحلف وفيما دونه يقتص. ^(١)

قال المحبوبي: وكذا (يحلف) منكر القود فإن نكل في النفس حبس حتى يقر أو يحلف وفيما دونه يقتص. ^(٢) وبهذا اللفظ قال الآخرون منهم. ^(٣)

④ ذكر الشيخ الأفغاني - رحمه الله تعالى - الخلاف في هذه المسألة بين الإمام وصاحبيه، فعلى لقوله وأهمل دليلهما. ^(٤) (فهذا يدل على ترجيح قول أبي حنيفة، كما عرف في موضعه من الأصول وقد سبق بيانه).

⑤ آخر الشارحون - ممن يعتمد عليهم - دليل الإمام فيه. ^(٥) (وذاك ترجيح لقوله عندهم لما عرف من دأبهم في الراجح لديهم، وقد تقرر هذا في أصول الإفتاء).

[٢٢٨] اختلاف في مسئلة

وإن كانت دار في يد رجل ادّعاها اثنان
أحدهما جميعها والآخر نصفها وأقاما
البينة فلصاحب الجميع ثلاثة أرباعها
ولصاحب النصف ربعها عند أبي حنيفة
رحمه الله تعالى وقالوا: هي بينهما أثلاثا.

مفتي به قول:

فتوى اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

١۔ كنز الدقائق (٣١٣)

٢۔ الوقاية (٢٠٧/٣)

٣۔ النقاية (٣٤٣/٢)، غرر الأحكام (٣٣٥/٢)، تنوير الأبصار (٣٤٩/٨)

٤۔ كشف الحقائق (١٠٧/٢)

٥۔ الهداية شرح البداية (٢١٣/٣)، البحر الرائق (٣٥٧/٧)، تبيين الحقائق (٣٠٠/٤)، الاختيار لتعليل المختار

(١٢٣/٢)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (٣٣٥/٢)، الدر المنقذ (٣٥٢/٣)، رمز الحقائق (١٠٦/٢)، الجوهرية

النيرة (٥٠٥/٢)

قول مفتي بہ کا متدل:

عن أبي موسى: أن رجلين ادعيا بغيرا فأقام كل واحد منهما شاهدين فقسمه النبي صلى الله عليه وسلم بينهما (أي نصفين كما هو ظاهر وفي روايات أخرى أيضا سترها في الهامش).^(۱)
اول یہ واضح ہو کہ اس گھر کا نصف حصہ ”مدعی جمع“ کے حق میں بلا تنازع محفوظ ہے کیونکہ دوسرا مدعی صرف نصف کا دعویٰ کر رہا ہے۔ لہذا اب صرف ”نصف دار“ تنازع فیہ ٹھہرا اور ان دونوں میں سے ہر ایک اس حصہ میں برابر کا دعویٰ کر رہا ہے۔ چنانچہ حدیث بالا کی رو سے جبکہ دونوں اس کو لینا چاہتے ہیں۔ اس نصف کو ان دونوں میں برابر تقسیم کر دیا جائے گا۔ اس طرح

۱۔ المستدرک للحاکم (۱۰۷/۴) رقم (۷۰۳۲)

قال الحاکم: هذا الحديث أيضا صحيح على شرط الشيخين ولم يخرجاه

وقال الذهبي في التلخيص: على شرط البخاري ومسلم

وكذا أخرجه أبو داود في ”سننه“ (۳۳۴/۲) برقم (۳۶۱۵)، وابن أبي شيبة في ”مصنفه“ (۱۶/۶) برقم (۲۹۱۱۹)،

وعبد الرزاق في ”مصنفه“ (۲۷۶/۸) برقم (۱۵۲۰۲).

قال الإمام الزيلعي في ”نصب الراية“ (۱۳۷/۴):

فيه أحاديث مسندة عن أبي موسى وأبي هريرة وجابر بن سمرة -رضي الله عنهم:-

فحديث أبي موسى: أخرجه أبو داود عن همام عن قتادة به وكذلك رواه أحمد في ”مسنده“ والحاکم في

”المستدرک فی الأحکام“ وقال: صحيح على شرط الشيخين ولم يخرجاه انتهى. وقال السننرى: رجال إسناده كلهم

ثقات ولفظهم عن همام عن قتادة عن سعيد بن أبي بردة عن أبيه عن جده أبي موسى الأشعري أن رجلين ادعيا بغيرا على

عهد النبي صلى الله عليه وسلم فبعث كل واحد منهما شاهدين فقسمه النبي صلى الله عليه وسلم بينهما نصفين انتهى.

وأما حديث أبي هريرة: فرواه إسحاق بن راهويه في ”مسنده“ ومن طريقه ابن حبان في ”صحيحه“ في النوع

السادس والثلاثين من القسم الخامس أخبرنا عبد الصمد ثنا حماد بن سلمة عن قتادة عن الضر بن أنس عن بشير بن

نهيك عن أبي هريرة أن رجلين ادعيا دابة فأقام كل واحد منهما شاهدين فقاضى بها رسول الله صلى الله عليه وسلم

بينهما نصفين انتهى

وأما حديث جابر بن سمرة: فرواه الطبراني في ”معجمه“ حدثنا إبراهيم بن محمد بن عوف الحمصي ثنا

محمد بن مصفى حدثنا سويد بن عبدالعزيز عن الحجاج بن أرطاة عن سماك بن حرب عن تميم بن طرفة عن جابر بن

سمرة أن رجلين اختصما إلى النبي صلى الله عليه وسلم في بغير فأقام كل واحد منهما شاهدين بأنه له فجعله النبي صلى

الله عليه وسلم بينهما انتهى.

”مدعى جميع“ تين چوتھائی اور ”مدعى نصف“ ایک چوتھائی جسے کا حق دار قرار پائے گا۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإذا كانت الدار في يد رجل ادعى اثنان أحدهما ادعى جميعها والآخر نصفها وأقاما البينة فلصاحب الجميع ثلاثة أرباعها ولصاحب النصف ربعها عند أبي حنيفة، وقال أبو يوسف ومحمد: هي بينهما أثلاثا) واختار قوله -أي قول أبي حنيفة- البرهاني والنسفي وغيرهما.^(۲)

● قال الحلبي:

وإن ادعى أحد خارجين نصف دار والآخر كلها فالربع للأول، وعندهما الثلث والباقي للآخر.^(۳)
(القول المقدم فيه راجح -وهو قول الإمام هنا- كما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة، وهذا لا يخفى).

● قال النسفي:

دار في يد آخر ادعى رجل نصفها وآخر كلها وبرهنا فللأول ربعها والباقي للآخر.^(۴)

● قال ملا خسرو:

ادعى أحد خارجين نصف دار والآخر كلها وبرهنا فالربع للأول والباقي للثاني.^(۵)
لقد آخر شارح النقاية العلامة ملا علی القاری فیہ دلیل الإمام عن دلیل صاحبہ.^(۶) فهذا ترجيح منه لقول أبي حنيفة رحمه الله تعالى كما عرف في أصول الإفتاء.

۱- البحر الرائق (۷/۴۱۷)، الهداية (۳/۲۳۰)، مجمع الأنهر (۳/۳۸۳)، شرح الوقاية (۳/۲۲۴)، تبیین الحقائق (۴/۳۲۳)، شرح النقایة (۲/۳۵۴)، الدر المنثور (۳/۳۸۳)، رد المحتار (۸/۳۸۵)، جامع الرموز (۲/۴۹۲)، خلاصة الدلائل (۲/۲۹۳)، الدر المختار (۸/۳۸۵)، رمز الحقائق (۲/۱۱۳)، درر الأحكام شرح غرر الأحكام (۲/۳۴۸)، كشف الحقائق (۲/۱۱۶)، الحوارة النيرة (۲/۵۰۹).

۲- الترجيح والتصحيح (۵۲۹)

۳- ملتقى الأبحر (۳/۳۸۳)

۴- كنز الدقائق (۳۲۰، ۳۲۱)

۵- غرر الأحكام (۲/۳۴۸)

۶- فتح باب العناية (۲/۳۵۴)

❶ إذا لم يرد تصريح بتصحيح أحد القولين أصلاً - كما وقع في هذه المسألة^(١) - فالعمل إذن بما في المتن، على ما قال الشامي.^(٢) وهنا المتن على قول الإمام فلذا هو يليق بالعمل والإفتاء فيها.

[٢٢٩] اختلافاً في مسئلة

وإن هلك المبيع ثم اختلفا في الثمن لم يتحالفا عند أبي حنيفة وأبي يوسف - رحمهما الله تعالى - والقول قول المشتري في الثمن (مع يمينه^(٣))، وقال محمد - رحمه الله تعالى - : يتحالفاً ويفسخ البيع على قيمة الهالك.

مفتى به قول:

فتوى اس میں شیخین رحمۃ اللہ علیہما کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(١) في بعض حديث ابن مسعود أن النبي صلى الله عليه وسلم قال: إذا اختلف المتبايعان والسلعة قائمة ولا بينة لأحدهما تحالفا.^(٢)

١- حيث ذكر أصحاب الشروح والفتاوى فيها مجرد الخلاف بين الإمام والصاحبين ولم يأتوا بتصحيح قول أحد منهما كابن نجيم في البحر الرائق (٤١٧/٧)، والزيلعي في تبين الحقائق (٣٢٣/٤) والحصكفي في الدر المختار (٣٨٥/٨)، وداماد أفندي في مجمع الأنهر (٣٨٣/٣) والعيني في رمز الحقائق (١١٣/٢)، وطاهر بن عبد الرشيد البخاري في خلاصة الفتاوى (١١٣/٤)، والمرغيناني في الهداية (٢٣٠/٣) وتبعه المشايخ في الفتاوى الهندية (٩٠/٤) وأقروه، وغيرهم.

٢- مقدمة رد المحتار (١٧١/١)

٣- فتاوى النوازل (٤٠١)، المبسوط للسرخسي (٣٠/١٣)، بدائع الصنائع (٣٨٩/٥)، الجوهرة النيرة (٥١٤/٢)، كنز الدقائق (٣١٦)، ملتقى الأبحر (٣٦٢/٣)، شرح الوقاية (٢١٤/٣).

٤- "إعلاء السنن" (٤٣٨/١٥) عن "المغني" للموفق ابن قدامة (٢٨٧/٤) وقال بعد أن ذكره: قال (أي الموفق): قال أحمد: ولم يقل فيه والمبيع قائم إلا يزيد بن هارون. قال أبو عبد الله: وقد أخطأ رواة الحلف عن المسعودي لم يقولوا

هذه الكلمة ولكنها في حديث معن ٥١-

حدیث بالا سے معلوم ہوا کہ تحالف اس وقت ہوگا جب سلعہ قائم ہو (یعنی بیع موجود ہو) صورت بالا میں چونکہ وہ ہلاک ہو گیا ہے لہذا تحالف بھی نہیں ہوگا۔

(۲) عن ابن عباس رضی اللہ عنہما أن النبی -صلی اللہ علیہ وسلم- قال: "البیئة علی المدعی والیمین علی المدعی علیہ"۔^(۱)

زیر بحث مسئلہ میں مشتری مدعی علیہ (مکثر) ہے کیونکہ بالاتفاق بیع اس کو مکمل طور پر سپرد کر دیے جانے کے بعد اس کی ملک میں آچکی ہے اور یہ بائع پر کسی چیز کا دعویٰ نہیں کر رہا بلکہ بائع کی جانب سے زیادتی ٹمن کا اس پر دعویٰ ہے لہذا یہ مشتری "من یجبر علی الخصومة" کا عین مصداق ہونے کی بناء پر مدعی علیہ و مکثر ٹمبر اور بائع چونکہ مکثر نہیں ہے (بلکہ وہ تو زیادتی ٹمن کے اثبات کا مدعی ہے) لہذا اس پر قسم نہیں آئے گی بلکہ صرف مشتری پر آئے گی جو کہ اس زائد ٹمن کا انکار کر رہا ہے چنانچہ اس میں اسی کا قول مع الیمین معتبر ہوگا۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإن هلك المبيع ثم اختلفا لم يتحالفا عند أبي حنيفة وأبي يوسف وجعلوا القول قول المشتري. وقال محمد: يتحالفان، ويفسخ البيع على قيمة الهالك). قال جمال الإسلام: والصحيح قولهما.^(۳)

== قلت -القائل العثماني:- لم يتفرد به فقد وافقه عليها أبو حنيفة وابن أبي ليلى وغيرهما كما مر، وقد تأيد ثبوت التحالف بإجماع فقهاء أهل المدينة عليه، وقال صاحب "التنقيح": والذي يظهر أن حديث ابن مسعود بمجموع طرقه له أصل بل هو حديث حسن يحتج به لكن في لفظه اختلاف والله أعلم (زيلعي). انتهى.

قلت -القائل العبد الضعيف عفا الله عنه:- قال ابن الملقن في "البدر المنير" (۵۹۹/۶):

قال الرافعي: وجاء في رواية أخرى: "إذا اختلف المتبايعان والسلعة قائمة ولا بينة لأحدهما تحالفا" وهذه الرواية وردت من طرق: - ثم استوعب طرقا عديدة -.

۱- السنن الكبرى للبيهقي (۲۵۲/۱۰) رقم (۲۱۷۳۵)

الحديث معروف جدا ومحتج به. لقد تداوله الفقهاء وحسنه المحققون. من شاء تحقيقه فليراجع إعلاء السنن (۳۵۰/۵۱) وخلاصة البدر المنير (۴۴۹/۲)، وغير ذلك، وقد تقدم من بيانه أيضا.

۲- انظر له: الميسوط للسرخسي (۳۱/۱۳)، رمز الحقائق (۱۰۹/۲)، الاختيار لتعليل المختار (۱۳۰/۲)

۳- الترجيح والتصحيح (۵۳۱)

قال الحلبي:

ولا بعد هلاك المبيع وحلف المشتري، وعند محمد يتحالفان ويفسخ وتلزم القيمة.

قال داماد أفندي:

(ولا) تحالف لو اختلفا في قدر الثمن (بعد هلاك) كل (المبيع) في يد المشتري؛ لأنه لو

هلك في يد البائع تحالفا على القائم عندهم (وحلف المشتري) عند الشيخين، على الصحيح. ^(١)

قال الحصكفي:

(ولا) إذا اختلفا في قدر الثمن (بعد هلاك) كل (المبيع) في يد المشتري على الصحيح. ^(٢)

قال القهستاني:

ولا يتحالفان بعد الاختلاف في قدر الثمن (بعد هلاك) كل (المبيع) في يد المشتري على

الصحيح، لا تحالف بعد القبض ويتحالفان عند محمد ويفسخ العقد على قيمة الهلاك. ^(٣)

قال أفندي الغزالي:

قوله: (عند محمد) مقابله قوله على الصحيح. ^(٤)

في مجلة الأحكام:

إذا اختلف المتبايعان بعد أن تلف المبيع في يد المشتري أو حدث فيه عيب مانع للرد لا يجري

التحالف ويحلف المشتري فقط. ^(٥)

في الهندية:

إن هلك المبيع ثم اختلفا لم يتحالفا عند أبي حنيفة وأبي يوسف - رحمهما الله تعالى -

والقول قول المشتري. ^(٦) (فالإقتصار فيه على قول الشيخين ترجيح له وقد تقدم بيانه غير مرة).

المتون على قول الشيخين. ^(٧) وهذا ترجيح له أيضا.

١- مجمع الأنهر (٣/٣٦٢)

٢- الدر المنقى (٣/٣٦٢)

٣- جامع الرموز (٢/٤٨٤)

٤- غواص البحرين على هامش جامع الرموز (٢/٤٨٤)

٥- مجلة الأحكام العدلية (١/٣٦٣)، المادة (١٧٨٢)

٦- الفتاوى الهندية (٤/٣٣)

٧- المختار للفتوى (٢/١٣٠)، كنز الدقائق (٣١٦)، الوقاية (٣/٢١٣)، النقاية (٢/٣٤٨)، غرر الأحكام (٢/٣٤٠).

تنوير الأبصار (٨/٣٦٠)

⑦ آخر الشارحون وغيرهم دليل الشيخين فيه وضمنه بعضهم جواب دليل محمد. ^(١) وهذا ترجيح لقولهما عندهم كما عرف في موضعه.

[٢٣٠] اختلافي مسألة

وإن هلك أحد العبدین ثم اختلفا في الثمن لم يتحالفا عند أبي حنيفة (والقول قول المشتري مع يمينه، ^(٢) إلا أن يرضى البائع أن يترك حصة الهالك ^(٣)، وقال أبو يوسف: يتحالفاً ويفسخ البيع في الحي وقيمة الهالك وهو قول محمد. ^(٤)

- ١- الهداية شرح البداية (٢١٨/٣)، المبسوط للسرخسي (٣١١/٣)، البحر الرائق (٣٧٨/٧)، تبين الحقائق (٣٠٧/٤)، بدائع الصنائع (٣٨٩/٥)، مجمع الأنهر (٣٦٣/٣)، شرح الوقاية (٢١٤/٣)، شرح النقاية (٣٤٩/٢)، درر الحکام شرح غرر الأحكام (٣٤٠/٢)، الفقه النافع (ص: ١٢٠٧، الفقرة: ٩٦٢)، شرح النقاية لفخر الدين (٣٤٨/٢)، رمز الحقائق (١٠٩/٢).
 - ٢- فتاوى النوازل (٤٠١)، الجوهره النيرة (٥١٤/٢)، تكملة رد المحتار (٦٠٤/١١)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٣٠٤/٣)، لسان الحکام (٢٣٨/١)، المحيط البرهاني في الفقه النعماني (٤٤٦/٦).
 - ٣- فحينئذ يتحالفاً ويترادان الحي ولا شيء للبائع غير ذلك، نص عليه في "الجوهره النيرة" (٥١٤/٢) وغيره.
- ملحوظة:

- يقول العبد الضعيف عفا الله عنه: وإن كان قد تكلم في أن هذا الاستثناء ينصرف إلى التحالف أو إلى يمين المشتري؟ ولكن الأمر المنقح فيه من عدة كتب معتبرة أنه ينصرف إلى التحالف كما ذكر. انظر مثلاً تبين الحقائق (٣٠٩/٤) والدر المختار مع تكملة رد المحتار (٦٠٥/١١) ومجمع الأنهر (٣٦٣/٣) وغيرها.
- ٤- وذكر في "الجامع الصغير" للإمام محمد (٣٤٠/١) غير ما ذكر فيه من قولهما، حيث قال:
- وقال أبو يوسف رحمه الله: القول قول المشتري في الهالك ويتحالفاً على الباقي (أي الحي) ويترادان، وقال محمد رحمه الله: يتحالفاً عليهما (فيرد الحي) وعلى المشتري قيمة الهالك.
- وقال المرغيناني في الهداية (٢١٩: ٣) كذلك إذ قال: قال أبو يوسف رحمه الله: يتحالفاً في الحي ويفسخ العقد في الحي والقول قول المشتري في قيمة الهالك وقال محمد رحمه الله يتحالفاً عليهما ويرد الحي وقيمة الهالك، وكذا في عدد من المعتبرات نحو بدائع الصنائع (٣٩٠/٥)، فتاوى النوازل (٤٠١)، مجمع البحرين (٧٥١)، الاختيار لتعليل المختار (١٣٠/٢)، شرح النقاية (٣٤٩/٢)، الترجيح والتصحيح (٥٣٢)، جامع الرموز (٤٨٥/٢)، لسان الحکام (٢٣٨/١).

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

تحالف اس امر کے ساتھ مشروط ہے کہ قبضہ کے بعد سلعہ (جو سامان بیچا جا رہا ہے) موجود بھی ہو اور سلعہ کا اطلاق ”جمع بیع“ پر ہوتا ہے۔ جو کہ یہاں دونوں غلاموں کے مجموعہ سے عبارت ہے۔ لہذا جب اس کا کچھ حصہ ہلاک ہو گیا تو سلعہ کے فقدان کی وجہ سے تحالف بھی نہیں ہوگا (کیونکہ تحالف کے نتیجے میں عقد فسخ ہو جاتا ہے جس سے مشتری پر مکمل بیع، بائع کو واپس کرنا لازم ہوتا ہے جبکہ یہاں بیع مکمل موجود ہی نہیں ہے تو رد کیسے ہوگا اس لئے یہاں تحالف کے معذور ہونے کے سبب اس کا حکم بھی نہیں دیا جائے گا) البتہ اگر بائع ہلاک شدہ غلام کو عقد سے بالکل نکال دینے پر راضی ہو جائے کہ اس پر گویا عقد ہوا ہی نہیں تھا، تو اس وقت ”جمع بیع“ یہی حاضر غلام ہوگا، تو پھر اس صورت میں ”سلعہ“ کے وجود کی وجہ سے تحالف درست ہوگا کما مر۔

اور مشتری کا قول مع الیمین معتبر ہونے کی وہی دلیل ہے جو سابق میں گزری کہ زائد ثمن کے انکار کی وجہ سے یہ ”منکر“ ٹھہر لہذا حدیث مشہور کی وجہ سے یمین اسی پر آئے گی کما هو ظاهر۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإن هلك أحد العبدین ثم اختلفا فی الثمن لم يتحالفا عند أبي حنيفة إلا أن يرضی البائع أن يترك حصّة الهالك. وقال ابو يوسف: يتحالفان، ويفسخ البيع فی الحي وقيمة الهالك. وهو قول محمد.) قال الإسيبجاني: والصحيح قول أبي حنيفة.^(۲)

قال الحلبي:

ولا (أي تحالف) بعد هلاك بعضه إلا أن يرضی البائع بترك حصّة الهالك. وعندهما يتحالفان، ويرد الباقي. والقول للمشتري في حصّة الهالك عند أبي يوسف، وتلزم قيمته عند

۱۔ مستفاد مما يلي بتلخيص وتسهيل:

رد المحتار (۳۶۱/۸)، خلاصة الدلائل (۲۹۸/۲)، المبسوط للسرخسي (۲۰۲/۱۲)، بدائع الصنائع (۳۹۰/۵)،

تبين الحقائق (۳۰۸/۴)

۲۔ الترجيح والتصحيح (۵۳۱، ۵۳۲)

محمد^(١) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح كما عرفت سابقا في مواضع عديدة).

❷ في الهندية:

رجل اشترى عشرين صفقة واحدة وقبضهما فبات أحدهما واختلفا في الثمن قال أبو حنيفة - رحمه الله تعالى -: القول قول المشتري مع اليمين إلا أن يشاء البائع أن يأخذ الحي ولا شيء له ا. هـ^(٢) (فالإقتصار فيه علي قول الإمام وعدم التعرض لقولهما - في معرض البيان - يدل على ترجيح قوله رحمه الله تعالى علي ما عرف في أصول الإفتاء).

❸ ذكر الشيخ الأفغاني - رحمه الله تعالى - الخلاف في هذه المسألة بين أئمتنا الثلاثة، ثم علّل لقول أبي حنيفة وأهمل دليل كليهما^(٣) (فهذا يدل على ترجيح قول الإمام رحمه الله تعالى، كما تقرر في الأصول).

❹ اختار أصحاب المتون قول الإمام فيها^(٤) وهذا ترجيح له أيضا ولا يخفى.

❺ قد أصر الشارحون دليل الإمام فيه^(٥) وهذا الكون قوله مختارا وراجحا عندهم كما عرف في موضعه.

١ - ملتنى الأجر (٣/٣٦٣، ٣٦٤)

٢ - الفتاوى الهندية (٤/٣٣)

٣ - كشف الحقائق (٢/١١٠)

٤ - المختار للفتوى (٢/١٣٠)، كنز الدقائق (٣١٦)، الوقاية (٣/٢١٤)، النقاية (٢/٣٤٩)، غرر الأحكام (٢/٣٤١)، تنوير الأنصار (٨/٣٦٠، ٣٦١)

٥ - الهداية شرح البداية (٣/٢١٩)، وبدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (٥/٣٩٠)، المبسوط للسرخسي (١٢/٢٠٢)، شرح النقاية (٢/٣٤٩)، الاختيار لتعليل المختار (٢/١٣١)، تبين الحقائق (٤/٣٠٨)، رمز الحقائق (٢/١٠٩)

[۲۳۱] اختلافی مسئلہ *

وإذا اختلف الزوجان في (قدر) المهر ... وإن لم تكن لهما بينة تحالفا عند أبي حنيفة ولم يفسخ النكاح، ولكن يحكم مهر المثل. فإن كان مثل ما اعترف به الزوج أو أقل قضى بما قال الزوج وإن كان مثل ما ادعته المرأة أو أكثر قضى بما ادعته المرأة وإن كان مهر المثل أكثر مما اعترف به الزوج وأقل مما ادعته المرأة قضى لها بمهر المثل (وهو أيضا قول محمد. وقال أبو يوسف: القول قول الزوج ما لم يأت بشيء مستنكر جدا. ^(۱))

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

فقہ کا قاعدہ ہے:

بعضہم ذکرُوا هذه المسألة في كتاب النكاح لمناسبتها به كما ترى في السبوط للشيخ حسبي (۶۵/۵) وبدائع الصنائع (۶۰۹/۱) والهداية (۳۵۶/۲) والمحيط البرهاني (۱۰۴/۳) وشرح الوفاية (۴۸/۲) ومفتي الأبحر (۵۲۸/۱) والفتاوى الهندية (۳۲۰۳۱۹/۱)

۱۔ السبوط للشيخ حسبي (۶۵/۵)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۶۰۵/۲)، المحيط البرهاني (۱۰۴/۳)، الترجيح والتصحيح (۵۳۲)، الجوهرة النيرة (۵۱۵/۲)، الهداية (۳۵۶/۲)، تبين الحقائق (۱۵۱/۲)، فتاوى قاضيجان (۳۹۹/۱)، فتاوى النوار (۱۸۵)، لسان المحكم (۳۲۰/۱)، معين المحكم فيما يتردد بين الحصين من الأحكام (۱۰۲/۱)

خلاصة الاختلاف:

قال الكاساني في "البدائع" (۶۰۵/۲): والحاصل أن أبا حنيفة، ومحمدا يحكمان مهر المثل، ويُنهيان الأمر إليه، وأبو يوسف لا يحكمه بل يجعل القول قول الزوج مع يمينه إلا أن يأتي بشيء مستنكر.

”من ساعده الظاهر فالقول له“ (۱)

اس قاعدہ سے معلوم ہوا کہ شریعت میں دعاوی کے اندر اس شخص کا قول معتبر ہوتا ہے ظاہر حال جس کے موافق ہو اور اس کا شاہد ہو۔ اور صورتِ بالا میں ظاہر حال اس شخص کے حق میں شاہد ہوگا جس کا قول مہر مثل کے موافق ہو کیونکہ لوگ باہمی رواج میں شوہر کے قول اور اس کی رضا کی بجائے مہر مثل کی بنیاد پر مہر مقرر کرتے ہیں، عورت اور اس کے اولیاء بھی مہر مثل سے کم مقدار پر رضا مند نہیں ہوتے چنانچہ زوجین میں سے مہر مثل جس کا شاہد ہو ظاہر حال بھی اسی کا شاہد ہوگا لہذا صورتِ ہذا میں مہر مثل کو ہی حکم مقرر کیا جائے گا۔ (۲)

نیز نکاح کے باب میں موجبِ اصلی، مہر مثل ہے اس کو صرف اس وقت چھوڑا جاتا ہے جب جائین کسی ایک خاص مقدار پر باہم رضا مند ہو جائیں ورنہ اصلی موجب، مہر مثل ہی ہے لہذا مقدارِ مہر میں اختلاف پڑ جانے کے وقت موجبِ اصلی کی طرف رجوع کرنا واجب ہوگا (اور وہ مہر مثل ہے کما عرف) چنانچہ زوجین کے اختلافِ مذکور کے وقت اسی مہر مثل کو ہی حکم

==

المراد بالمستكر:

(أ) الاختلاف في تفسيره:

نعم! قد اختلفوا في المراد به على أقوال، منها:

قال الإمام خواهر زاده: هو أن يدعي مہرا لا يتزوج مثلها عليه عادة كما لو ادعى النكاح على مائة درهم ومہر مثلها ألف.

قال الحسن بن زياد رحمه الله تعالى: المستكر أن يكون مہر مثلها عشرة آلاف درهم والرجل يدعي النكاح بعشرة.

قال سعيد بن معاذ المروزي: المستكر أن يقول الرجل تزوجتها بخمر أو خنزير.

قيل: هو أن يدعي ما دون عشرة دراهم لأن ذلك مستكر في الشرع.

وقال بعضهم: المستكر ما دون نصف المہر فإذا جاوز نصف المہر لم يكن مستكرا.

[تجدد هذه الأقوال في "المبسوط للسرخسي" (۶۶/۵)، وبدائع الصنائع (۶۰۵/۲)، والخانية (۳۹۹/۱)، والمحيط

البرهاني (۱۰۴/۳)، والجوهرة النيرة (۵۱۵/۲)]

(ب) بيان القول الصحيح منها:

قال قاضيخان في فتاواه (۳۹۹/۱) - بعد أن ذكر أقوالاً فيه -: المستكر أن يدعي الزوج النكاح بما لا يتزوج مثلها (أي

مثل تلك المرأة) به عادة وعليه الاعتماد. وقال السرخسي في "المبسوط" له (۶۶/۵): وهو الأصح، وقال الكاساني في

"البدائع" (۶۰۵/۲) وأبو المعالي برهان الدين في "المحيط" (۱۰۴/۳) كلاهما: وهو الصحيح من التفسير.

۱ - قواعد الفقه (۱۲۹/۱) رقم (۳۵۲)

۲ - بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۶۰۵/۲)

مقرر كرديا جائے گا۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

❶ فی الہندیۃ:

(الفصل الثاني عشر في اختلاف الزوجين في المهر) .. إذا لم تكن لهما بينة فإنهما يتحالفان أولاً فإذا حلفا يحكم مهر المثل عند أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى قال الشيخ الإمام الأجل شمس الأئمة السرخسي: وهو الأصح هكذا في المحيط. وهو الصحيح، كذا في محيط السرخسي.^(۲)

❷ قال ابن قطلوبغا:

قوله: (تحالفا عند أبي حنيفة ولم يفسخ النكاح ۵۱).

قال جمال الإسلام: وهو أيضاً قول محمد، وقال أبو يوسف: القول قول الزوج ما لم يأت بشيء مستنكر جداً. والصحيح قولهما.^(۳)

❸ قال أبو المعالي برهان الدين:

نوع منه في اختلاف الزوجين في المهر:

إذا ادعت المرأة أن المهر ألفان وادعى الزوج أنه ألف درهم، فأيهما أقام البينة قبلت بينته، فإن أقاما البينة فالبينة بينة المرأة، لأنها تثبت زيادة في المهر، وإن لم يكن لهما بينة فإنهما لا يتحالفان عندنا. هكذا ذكر في "الأصل". بعد هذا قال أبو يوسف رحمه الله: القول قول الزوج إلا أن يأتي بشيء مستنكر جداً - إلى أن قال - صححوا (أي المشايخ) ما ذكر في "الأصل"؛ لأنه إنما يصر إلى التحالف إذا لم يكن ترجيح قول أحدهما على الآخر بشهادة الظاهر له وإذا كان مهر المثل يشهد لأحدهما فالظاهر شاهد له فلا يصر إلى التحالف.^(۴)

❹ قال قاضي خان:

إذا اختلف الزوجان في قدر المهر حال قيام النكاح عند أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى يحكم مهر المثل فإن شهد لأحدهما كان القول قوله مع اليمين على دعوى الآخر... وقال أبو يوسف

۱- المبسوط للسرخسي (۶۵/۵)، خلاصة الدلائل (۲/۲۹۹)

۲- الفتاوى الهندية (۱/۳۱۹، ۳۲۰)

۳- الترجيح والتصحيح (۵۳۲)

۴- المحيط البرهاني (۳/۱۰۴، ۱۰۵)

رحمه الله تعالى القول قول الزوج في الوجهه كلها إلا أن يأتي بشيء مستكر. ^(١) القول المقدم فيه راجح حسب تصريح العلامة الشامي والمصنف نفسه كما هو ظاهر.

⑤ قال الحلبي:

وإن اختلفا في قدر المهر فالقول لها إن كان مهر مثلها كما قالت أو أكثر وله إن كان كما قال أو أقل وإن كان بينهما تحالفا ولزم مهر المثل وفي الطلاق قبل الدخول القول لها إن كانت متعة المثل كنصف ما قالت أو أكثر وله إن كانت كنصف ما قال أو أقل وإن كانت بينهما تحالفا لزممت المتعة وعند أبي يوسف القول له قبل الدخول وبعده إلا أن يذكر ما لا يتعارف مهرها لها. ^(٢) (ولا يخفى أن القول المقدم فيه راجح حسب ما عرف في الأصول).

⑥ قال الجزيري:

الحنفية قالوا: الاختلاف في المهر على ثلاثة أحوال:

الحال الثاني: أن يختلفا في قدر الصداق - وقال بعد أن أتى بتفصيله -: وحاصل ذلك أنه إذا لم تكن لأحدهما بينة تثبت دعواه تحالفا، فإن حلف أحدهما، ونكل الآخر قضى بدعوى الحالف. وإن حلفا معاً قضى بمهر المثل، وإن أقاما بينة معاً قضى بمهر المثل. ^(٣)

⑦ اعتمد أصحاب المتون على قول الطرفين. ^(٤) وهذا ترجيح له أيضا كما تقدم.

⑧ أخر المرغيناني ^(٥) والكاساني ^(٦) والسمرقندي ^(٧) دليلهما عن دليل الثاني رحمه الله تعالى، لكون قولهما راجحا عندهم وهذا لا يخفى.

١- إمام في صحيحه (٣٩٩/١)

٢- إمام الأئمة (٥٢٨/١)

٣- الفتاوى للذهبي (١٥٢/١٥١/٤)

٤- المختار للفتوى (١٣٢/٢)، كنز الدقائق (٣١٧)، الوقاية (٤٨/٢)، غرر الأحكام (٣٤٧/١)، تنوير الأبصار

(٢٩١/٢٩٠/٤) و (٣٦٣/٣٦٢)

٥- إمام (٣٥٦/٢)

٦- إمام (٦٠٥/٢)

٧- العقد النافع (١٢١٠)، الفقرة: (٩٦٤)

[۲۳۲] اختلاف في مسئلہ

وإذا اختلف المولى والمكاتب في مال الكتابة لم يتحالفا عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى (و القول قول المكاتب مع يمينه،^(۱) وقالوا: يتحالفان وتفسخ الكتابة.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(أ) عن ابن أبي الزناد عن أبيه عن الفقهاء الذين ينتهي إلى قولهم من أهل المدينة: كانوا يقولون إذا تباع الرجلان بالسع واختلفا في الثمن اختلفا جميعاً فأيهما نكل لزمه القضاء فإن حلفا جميعاً كان القول ما قال البائع وخبر المبتاع إن شاء احدى ذلك الثمن وإن شاء ترك. وروينا عن شريح أنه قال: فإن نكلا عن اليمين تراد البیع.^(۲)

(ب) في حديث ابن مسعود: أن النبي صلى الله عليه وسلم قال: إذا اختلف المتبايعان والسلعة قائمة ولا بينة لأحدهما تحالفا.^(۳)

نصوص مذکورہ میں "تحالف" بیع میں وارد ہوا ہے کما رأیت۔

تحالف چونکہ نص سے - علی خلاف القیاس - "بیع" کے باب میں مذکور ہوا ہے اور "کتابت" بیع کی طرح نہیں

۱۔ الفتاویٰ الہندیۃ (۳۵/۴)، البحر الرائق (۳۷۹/۷)، نتائج الأفكار (۲۴۶/۸)، الجوہرۃ النیرۃ (۵۱۶/۲)، جمع الأنہر (۳۶۷/۳)، البیانۃ (۱۸۹/۱۲)، المحیط البرہانی (۱۵۴/۴)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۳۴۱/۲)، شرح ابن ملک علی مجمع البحرین - علی هامشہ - (۷۵۲)۔

۲۔ أخرجه البيهقي في السنن الكبرى (۳۳۴/۵) برقم (۱۰۵۹۶)

قال شيخنا العثماني في "الإعلاء" (۴۳۷/۱۵): قلت: سند صحيح صالح للاحتجاج به.

۳۔ ذكره الموفق ابن قدامة في "المعني" (۲۸۷/۴). انتهى.

قال الإمام البرلعی فی "نصب الرایۃ" (۱۳۳/۴): وقال صاحب "التفقیح": والذي يظهر أن حديث ابن مسعود بمجموع ظرفه أنه أصل بل هو حديث حسن يحتج به لكن في لفظه اختلاف. قلت: وقد تقدم بيانه.

القول الصواب في مسائل الكتاب

ہے۔ لہذا جنص خاص ”بیع“ کے باب میں وارد ہوئی ہے اس کا حکم کتابت میں جاری نہیں ہوگا۔ اس لیے مولیٰ اور مکاتب پر زیر بحث مسئلہ میں تحالف نہیں آئے گا۔^(۱)

اور مکاتب کا قول مع الیمین معتبر ہونا بالکل ظاہر ہے کہ وہ زائد رقم کا منکر ہے چنانچہ مدعی علیہ ہونے کے سبب یمین کا مورد ہے۔

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإذا اختلف المولى والمكاتب في مال الكتابة لم يتحالفا عند أبي حنيفة والقول قول المكاتب وقال أبو يوسف ومحمد: يتحالفاً وتفسخ الكتابة) وقوله هو المعول عليه في الباب عند النسفي، وهو أصح الأقاويل والاختيارات عند المحبوبي.^(۲)

② قال الحلبي:

وإن اختلفا في قدر بدل الكتابة لا يتحالفاً والقول للعبد، وقالوا يتحالفاً وتفسخ.^(۳) (القول المقدم فيه راجع حسب تصريح الشامي والمصنف به كما عرفت غير مرة).

③ قال الكاساني:

ولو اختلف المولى والمكاتب في قدر البدل أو جنسه، بأن قال المولى: كاتبك على ألفين أو على الدينارين، وقال العبد: كاتبتي على ألف أو على الدراهم.

فالقول قول المكاتب في قول أبي حنيفة الآخر، سواء كان قد أدى عن بدل الكتابة شيئاً أو كان لم يؤد وكان يقول أو لا يتحالفاً ويترادان كالبيع؛ لأن في المكاتبه معنى المبادلة، ثم رجع وقال: قول المكاتب؛ لأنه المستحق عليه ومتى وقع الاختلاف في قدر المستحق أو جنسه فالقول قول المستحق عليه في الشرع كما في سائر الديون، ولأن القياس يمنع التحالف لما نذكر في كتاب البيوع إن شاء الله تعالى إلا أن الشرع ورد بخلاف القياس في البيع وأنه مبادلة المال بالمال مطلقاً والكتابة بخلافه فلم تكن في معنى البيع فلا يقاس عليه، والله عز وجل أعلم.^(۴) (صنيعه هذا كله يدل على ترجيح قول أبي

۱۔ المحيط البرهاني في الفقه النعماني (۴/۱۵۴)، اللباب في شرح الكتاب (۳/۱۳۸)، الفقه النافع (ص: ۱۲۱۱)، الفقرة: ۹۶۵

۲۔ الترجيح والتصحيح (۵۳۳)

۳۔ ملتقى الأبحر (۳/۳۶۶)

۴۔ بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۳/۶۰۸)

القول الصواب في مسائل الكتاب

حنيفة رحمه الله تعالى عنده كما لا يخفى).

- ③ إذا لم يرد تصريح بتصحيح أحد القولين أصلاً - كما وقع في هذه المسألة، على ما ترى في كتب الشروح والفتاوى - فالعمل إذن بما في المتن، على ما قال الشامي^(١) وهنا المتن على قول الإمام فلذا هو يليق بالعمل والإفتاء فيها.
- ④ اختار أصحاب المتن قول الإمام^(٢) وهذا ترجيح له أيضاً.
- ⑤ آخر الشارحون وغيرهم دليل الإمام فيه^(٣) وهذا ترجيح لقوله عندهم كما عرف في موضعه.

١- مقدمة رد المحتار (١٧١/١)

٢- المختار للفتوى (١٣٣/٢)، كنز الدقائق (٣١٦)، الوقاية (٢١٥/٣)، غرر الأحكام (٣٤١/٢)، تنوير الأبصار (٦٠٥/٨)

٣- الهداية شرح البداية (٢٢٢/٣)، البحر الرائق (٣٧٩/٧)، تبين الحقائق (٣١٠/٤)، الاختيار لتعليل المختار (١٣٣/٢)

الفقه النافع (ص: ١٢١١، الفقرة: ٩٦٥)، رمز الحقائق (١٠٩/٢)، المحيط البرهاني في الفقه النعماني (١٥٤/٤)

☆ [۲۳۳] اختلافاً في مسئلة

وإذا اختلف الزوجان في متاع البيت ... فإن مات
أحدهما واختلف ورثته مع الآخر فما يصلح
للرجال والنساء فهو للباقي منهما (مع يمينه. ^(۱))؛
(وهذا قول أبي حنيفة. ^(۲)) وقال أبو يوسف: يدفع
إلى المرأة ما يجهز به مثلها والباقي للزوج. ^(۳)

مفتى به قول:

فتوى اس میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

☆ بعضهم ذكروا هذه المسألة في كتاب النكاح لمناسبتها به؛ كما ترى في المبسوط للمرخسي (۵/۲۱۳)، وبدائع
الصنائع (۲/۶۱۱)، والفتاوى الهندية (۱/۳۲۹)، والمحيط البرهاني (۳/۱۶۴)

۱- مجمع الأنهر (۳/۳۶۸)، الدر المنقي (۳/۳۶۷)، رمز الحقائق (۲/۱۱۰)، والنافع الكبير شرح الجامع الصغير
(۱/۲۴۰)، شرح الوفاة (۳/۲۱۶)، جامع الرموز (۲/۴۸۶)، غرر الأحكام (۲/۳۴۳)، شرح النفاية لفخر الدين
(۲/۳۵۰)، الفقه الإسلامي وأدلته (۶۸۲۷).

۲- المبسوط للمرخسي (۵/۲۱۳)، الجوهرة النيرة (۲/۵۱۶)، الترجيع والتصحيح (۴/۵۳۴)، الهداية (۳/۲۲۳)،
تبیین الحقائق (۴/۳۱۲)، مجمع الأنهر (۳/۳۶۸)، الفقه النافع (ص: ۱۲۱۱، الفقرة: ۹۶۷)، الدر المنقي
(۳/۳۶۷)، جامع الرموز (۲/۴۸۶)، شرح الوفاة (۳/۲۱۶)، حاشية الشربلاني على الدر والغرر (۲/۳۴۳)، شرح
النفاية (۲/۳۵۰)، قرعة عبود الأخيار (۱/۶۱۵)، الفقه الإسلامي وأدلته (۶۸۲۷).

۳- بيان قول محمد فيها:

وما يصحح لنفسه فعلى قول محمد رحمه الله هو المرجح، إن كان حياً ولو تركته إن كان ميتاً، أي لا للمرأة - والمحيط
البرهاني في الفقه المعاصر (۳/۱۶۵)، الترجيع والتصحيح (۴/۵۳۴)، الفتاوى الهندية (۱/۳۲۹)، المبسوط للمرخسي
(۵/۲۱۴)، الجوهرة النيرة (۲/۵۱۶)، ملتقى الأبحر (۳/۳۶۸)، حاشية الشربلاني على الدر والغرر (۲/۳۴۳)،
جامع الرموز (۲/۴۸۶)، مجمع البحرين (۷/۷۵۲)، بدائع المستدري (۱/۱۶۷)، فقه النافع (ص: ۱۲۱۲، الفقرة:
۱۶۷)، الأبحر لعلي المختار (۲/۱۳۳)، فتاوى المفتين (۴/۴۵۳)، الفقه الإسلامي وأدلته (۶۸۲۷) |

قول مفتي بہ کا مستدل:

(۱) عن أبي حنيفة عن حماد، عن إبراهيم، أنه قال في الرجل إذا مات: فما كان في البيت من متاع الرجال فهو للرجال، وما كان متاع النساء فهو للمرأة، وما كان من متاع الرجال والنساء فهو للباقي بعدهما. (۱)

(۲) قال محمد أخبرنا أبو حنيفة عن حماد عن إبراهيم قال: إذا اختلفوا في متاع البيت فما كان يكون للرجال فهو للرجال وما كان يكون للنساء فهو للمرأة وما كان يكون للرجال والنساء فهو للباقي منهما وإن مات الرجل فهو للمرأة وإن ماتت المرأة فهو للرجل. (۲)

(۳) (أ) أبو حنيفة عن هيثم الصيرفي عن الشعبي عن جابر: أن رجلين اختصما إلى النبي - صلى الله عليه وسلم - في ناقة فقال كل واحد منهما نتجت هذه الناقة عندي وأقام بينة فقضى بها رسول الله - صلى الله عليه وسلم - للذي هي في يديه. (۳)

(ب) عن شريح قال اختصم إليه رجلان في فرس ادعياها جميعا وهي في يد أحدهما فأقام كل واحد منهما بينة أنه نتجها فقال شريح الناتج أحق من العارف وجعلها للذي هي في يديه. (۴)

روایات بالا میں تنازع فیہی کے اندر اس شخص کے حق میں فیصلہ کیا گیا جس کا اس پر قبضہ تھا گو وہ بینہ کے بعد ہی تھا تاہم اتنا امر تو ضرور اس سے ثابت ہوا کہ قبضہ کو باقاعدہ ایک حیثیت دے کر فیصلہ صاحب ید کے حق میں کیا گیا۔

چنانچہ مذکورہ بالا مسئلہ میں بھی قبضہ کو بنیاد ٹھہرا کر ”حقی (زندہ)“ کے حق میں فیصلہ کیا جائے گا کیونکہ قبضہ زندہ شخص کا ہوتا ہے مردے کا کوئی قبضہ نہیں ہوتا اس لیے صورت ہذا میں ”متاع مشکل“ زوجین میں سے جو زندہ ہو اس کو دے

۱۔ الآثار لأبي يوسف (ص: ۱۵۷) رقم (۷۲۰)

۲۔ أخرجه محمد في "الحجة على أهل المدينة" (۴: ۴۴) وكذا في "كتاب الآثار" (ص: ۱۷۰) رقم (۶۹۱) بمعناه

۳۔ السنن الكبرى للبيهقي (۱۰: ۲۵۶) رقم (۲۱۷۵۸)

فيہ زيد بن نعيم. قال عنه ابن التمر كسني في "الحوار النقي" (۱۰: ۲۵۶) وابن القحطاني في "جاء إلهم والإيهام في كتاب الأحكام" (۳: ۵۵۱): لا يعرف حاله.

قلت: أما مجهول الحال - إذا كان من القرون الثلاثة المشهود لها بالخير - فروايته مقبولة على أصلنا. فلما كان زيد بن نعيم هذا، كذلك (إذ هو من أصحاب محمد بن الحسن الشيباني كما في "المطبقات السننية" للغزالي ۲۸۹: ۱ ونوف في محمد سنة ۱۸۷ھ)، لا نضدنا جهالة هذا.

۴۔ مصنف عبد الرزاق (۸: ۲۷۷) رقم (۵۲۰۶)

دياجائے گا۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإذا اختلف الزوجان في متاع البيت فما يصلح للرجال فهو للرجال، وما يصلح للنساء فهو للنساء، وما يصلح لهما فهو للرجل. فإن مات أحدهما واختلف ورثته مع الآخر، فما يصلح للرجال والنساء فهو للباقي منهما، وهذا قول أبي حنيفة وقال أبو يوسف: يدفع إلى المرأة ما يجهز به مثلها والباقي للزوج.) قال الإسيجاني: والصحيح قول أبي حنيفة.^(۲)

② أفتى "الشامي" على قول الإمام فيه كما ترى في إجابته عن سؤال من هذا النوع:

(سئل) في رجل مات عن زوجة وعن أولاد بالغين من غيرها اختلفوا معها في شيء معين صالح للزوجين فلمن القول من الفريقين؟

(الجواب): القول في ذلك لزوجته مع يمينها قال في التنوير من باب التحالف وإن مات أحدهما واختلف وارثه مع الحي في المشكل الصالح لهما فالقول فيه للحي.^(۳)

③ قال قاضيخان:

فصل في اختلاف الزوجين في متاع البيت:

ولو مات الرجل وبقيت المرأة ووقع الاختلاف بين المرأة ووارث الرجل فما يكون للرجال عادة كان القول فيه قول الوارث والباقي للمرأة وإن ماتت المرأة وبقي الرجل فما يكون للنساء فالقول في ذلك قول وارث المرأة والباقي وهو المشكل للحي منهما وهو الرجل قال أبو يوسف رحمه الله تعالى الحكم بعد موت أحدهما هو الحكم في حياتهما.^(۴) (ولا يخفى أن القول المقدم فيه راجح حسبما عرف في

١- أما الاستدلال بالقول "لأن اليد للحي دون الميت" فسترى في الكتب التالية وما سواه من الاستدلال بالجهة المذكورة فهو ما برز لي، والله أعلم بالصواب. البحر الرائق (٣٨٤/٧)، مجمع الأنهر (٣٦٨/٣)، الهداية (٢٢٣/٣)، شرح النقاية (٣٥٠/٢)، جامع الرموز (٤٨٦/٢)، الاختيار لتعليل المختار (١٣٣/٢)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٣٤٣/٢)، الفقه النافع (ص: ١٢١١، الفقرة: ٩٦٧)، الجوهرة النيرة (٥١٦/٢)، الموسوعة الفقهية الكويتية (٦٤/٣٦).

٢- الترجيح والتصحيح (٥٣٤)

٣- العقود الدرية في تنقيح الفتاوى الحامدية (١١/٢)

٤- الفتاوى الخانية (٤٠١/١)

موضعه، وقد علمته من قبل.)

④ قال الخلبى:

وان اختلف الزوجان في متاع البيت فالقول لها فيما صلح لها، وله فيما صلح له، أو لهما، وبعد موت أحدهما القول في المحتمل للحي، وعند أبي يوسف كذلك في الزائد على جهاز مثلها، وفي جهاز مثلها لها أو لورثتها، وعند محمد للرجل أو لورثته. ^(١) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح وتقدم بيانه في مواضع عديدة).

⑤ في الموسوعة الفقهية:

وإذا اختلف أحدهما وورثة الآخر فما يصلح لأحدهما فهو كاختلافهما، فما كان خاصا بالرجال فهو للرجل أو لورثته، وما يصلح للنساء فهو لها أو لورثتها.

أما ما يصلح لهما فقد اختلف الفقهاء فقال الحنفية: هو للحي منهما لأنه لا يد للميت. ^(٢) (لما أطلق هذا القول في بيان مذهب الحنفية، علم منه أنه هو المذهب المختار عندهم).

⑥ ذكر القهستاني الخلاف المذكور وأتى بتعليل قول أبي حنيفة فقط وأهمل تعليل ما سواه. ^(٣) فهذا يدل على ترجيح قوله عنده، كما عرفت سابقا.

⑦ قول الإمام قول المتون. ^(٤) فهذا من ترجيح له أيضا.

⑧ آخر السرخسي ^(٥) والكاساني ^(٦) دليل الإمام فيه ترجيحاً له، وهذا ظاهر.

١- ملتقى الأبحر (٣/٣٦٧، ٣٦٨)

٢- الموسوعة الفقهية الكويتية (٦٤/٣٦)

٣- جامع الرموز (٢/٤٨٦)

٤- المختار للفتوى (٢/١٣٢، ١٣٣)، كنز الدقائق (٣١٨)، الوقاية (٣/٢١٦)، النقاية (٢/٣٥٠)، غرر الأحكام

(٢/٣٤٣)، تنوير الأبصار (٨/٣٦٥)

٥- المبسوط له (٥/٢١٥)

٦- بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (٢/٦١١)

۲۳۳ اختلافي مسئلہ

وإذا باع الرجل الجارية فجاءت بولد... وإن ماتت الأم
فأذاعه (أي الولد) البائع وقد جاءته به لأقل من ستة أشهر
يثبت النسب منه في الولد وأخذ البائع ويرد الثمن كله في
قول أبي حنيفة وقالوا: يرُد حصّة الولد ولا يرُد حصّة الأم.

مفتی بہ قول:

فتی اس میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

مذکورہ بچے کا نسب بائع سے ثابت ہونے سے ظاہر ہو گیا کہ اس نے یہ ام ولد باندی بیچی تھی اور ام ولد کی بیع باطل
ہے لہذا جبکہ یہ مشتری کے پاس ہلاک ہو گئی تو اس کی وجہ سے مشتری پر کوئی غماز نہیں آئے گا کیونکہ ام ولد کی مالیت غیر
مستقیم بہائی ہے یہی وجہ ہے کہ عقد تو درکنار غصب میں بھی اس کی وجہ سے غماز نہیں آتا (گویا کہ یہ صورت ہذا میں حیثیت
امانت مشتری کے پاس تھی) لہذا بائع پوری قیمت واپس کرے گا۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قسطلوغا

قوله: وإذا باع الرجل الجارية فجاءت بولد... وإن ماتت الأم
فأذاعه (أي الولد) البائع وقد جاءته به لأقل من ستة أشهر
يثبت النسب منه في الولد وأخذ البائع ويرد الثمن كله في قول أبي حنيفة، وقال أبو يوسف ومحمد: يرُد حصّة الولد، ولا يرُد
حصّة الأم. وعلى قول الإمام مشي الأئمة الأعلام كالنسفي والمحبوبي والموصلي وصدر الشريعة.^(۲)
② قال طاهر بن عبد الرشيد البخاري:

رجل باع أمة له وبها جبل فقال البائع: ليس هذا الجبل مني وهو من غيري فولدت عند

① تبیین الحقائق (۴/۳۳)، من الحقائق (۲/۱۱۷)، الجوهرۃ النيرة (۲/۵۱۸)، بدائع الصنائع (۵/۳۷۳)، اللباب

فی شرح الكتاب (۳/۱۴۰)، النہایۃ (۳/۲۲۳)، مجمع الأنہر فی شرح ملتقى الأبحر (۳/۳۸۹)

② التخریج: تصحیح (۵۳۵)

القول الصواب في مسائل الكتاب

المشتري لأقل من سنة أشهر فادعاه البائع جازت دعوته ويرد البائع الجارية والولد إليه ولو ادعاه البائع ثم ماتت الأم أو عتقها المشتري فعنده باطل ويردها إلى البائع ويضمن في الغرة فاستنبأ وزير جمع بجميع الثمن على البائع (١)

٦٧ قال الحلبي:

ولدت مبيعة لأقل من نصف سنة منذ بيعت فادعاه البائع فغير الله وهي أم ولده ويفسخ البيع ويرد الثمن، وإن ادعاه المشتري مع دعوته أو بعدها، وكذا لو ادعاه بعد موت الأم أو عتقها، ويرد حصته من الثمن في العتق وكل الثمن في الموت، وقالوا: حصته فيهما (٢) (القول المقدم فيه راجح - وهو قول الإمام هنا - كما عرفت غير مرة).

٦٨ في الهندية:

ولو ماتت الأم ثم ادعى البائع نسب الولد صحت دعوته ويرد البائع جميع الثمن في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى (٣).

(فالإقتصار فيه على قول الإمام وعدم التعرض لقولهما - في معرض البيان - يدل على ترجيح قوله رحمه الله تعالى علي ما عرفت في أصول الفناء).

٦٩ قال ملا حسرو:

ثبت النسب من البائع إن ماتت الأم فادعاه البائع وقد ولدت للأقل وأخذه ويسترد المشتري كل الثمن (٤) (ولم يذكر فيه أي اختلاف - وإن كانت المسألة مختلف فيها - فهذا لكونه مختاراً في الباب، وهو ظاهر).

٧٠ إذا لم يرد تصريح بتصحيح أحد القولين أصلاً - كما وقع في هذه المسألة - فالعمل إذن بما في المتن، على ما قال الشامي (٥) وهنا المتن على قول الإمام (كما سبق الإشارة إليه في كلام ابن قطلوبغا) فلذا هو يليق بالعمل والإفتاء فيها.

٧١ آخر الإمام الولوالجي دليل الإمام فيها (٦) فهذا ترجيح لقوله عنده على ما عرفت في الأصول.

١ - خلاصة الفتاوى (١٠٥/٤).

٢ - ماتني الأبحر (٣/٣٨٨، ٣٨٩).

٣ - الفتاوى الهندية (١١٥/٤).

٤ - درر الأحكام شرح غرر الأحكام (٣/١٢).

٥ - تقدم تخريجه.

٦ - الفتاوى الولوالجية (٢١١/٤).

كتاب الشهادات

[۲۳۵] اختلاف في مسئلہ

وقال أبو حنيفة رحمه الله تعالى: يقتصر الحاكم على ظاهر عدالة المسلم إلا في الحدود والقصاص فإنه يسأل عن الشهود وإن طعن الخصم فيهم يسأل عنهم وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: لا بد أن يسأل عنهم (في سائر الحقوق^(۱)) في السر والعلانية.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں صاحبین رحمۃ اللہ علیہما کے قول پر ہے کہ صرف حدود و قصاص ہی نہیں بلکہ تمام حقوق میں قاضی شہود کی عدالت کے متعلق تحقیق کرے گا۔^(۲)

قول مفتی بہ کا مستدل:

احادیث و آثار کا ذخیرہ اس پر شاہد ہے کہ فیصلے کی بنیاد حجت پر ہے اور یہ حجت عادل آدمیوں کی شہادت کا نام ہے

۱۔ ملتقى الأبحر (۲۶۳/۳)، الجوهرة النيرة (۵۲۳/۲)، اللباب في شرح الكتاب (۱۴۴/۳)، الفتاوى الخيرية (۴۰/۲)،

الهداية شرح البداية (۱۶۳/۳)، شرح النقاية (۳۱۳/۲)، كنز الدقائق (۲۸۸)، جامع الرموز (۴۲۰/۲)

۲۔ قال ابن قطلوبغا في الترجيع والتصحيح (ص: ۵۳۸):

قال الإمام أبو بكر الرازي: هذا اختلاف عصر وزمان لا اختلاف حجة وبرهان.

وقال في الجواهر: وإنما يقتصر لظاهر العدالة لأن أبا حنيفة من التابعين، فلا يكون فشو الكذب موجودا. فأما في عصر أبي يوسف ومحمد فإن الكذب قد فشا فلا يكتفى بظاهر العدالة فهذا بناء على اختلاف العصر وكذا نقل الإسيحاني وصاحب النبايع. قلت: وكذا في مجمع الأنهر (۲۶۳/۳)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (۲۳۲/۳)، تبين الحقائق (۲۱۱/۴)، رمز الحقائق (۷۸/۲)، فتح القدير (۳۵۳/۷)، الفقه الإسلامي وأدلته (۶۰۳۹)

و ذكر الكاساساني في "السدائع" (۴۰۶، ۴۰۵/۵) أن هذا الاختلاف اختلاف زمان لا اختلاف حقيقة عند بعض مشايخنا ومنهم من حقق الخلاف.

چنانچہ قاضی اول عدالت شہود کی مکمل تحقیق کرائے گا پھر اس تحقیق عدالت کی بناء پر فیصلہ صادر کرے گا۔
مزید برآں اس تفتیش و تحقیق کامل میں قضائے قاضی کے نقض و بطلان سے حفاظت بھی مضمر ہے کیونکہ بعد میں عدالت شہود پر جرح ثابت ہونے سے فیصلہ باطل ہو جاتا ہے۔ الحاصل تمام حوادث میں صحیح و مستحکم فیصلے کے اصدار کیلئے عدالت شہود کی مکمل تحقیق لازمی ہے۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

۱۔ فی الہندیہ:

لا بد أن يسأل القاضي عن الشهود في السر والعلانية في سائر الحقوق طعن الخصم أم لا عند أبي يوسف و محمد - رحمهما الله تعالى -، وعند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - يقتصر على ظاهر العدالة في المسلم حتى يطعن المشهود عليه إلا في الحدود والقصاص فإنه يسأل في السر ويزكي في العلانية فيهما بالإجماع طعن الخصم أو لم يطعن والفتوى على قولهما في هذا الزمان هكذا في الكافي.^(۲)

۲۔ قال قاضي خان:

ولا يقضي القاضي بظاهر العدالة في قول أبي يوسف و محمد رحمهما الله تعالى ويسأل عن الشهود طعن الخصم في الشهود أو لم يطعن. وقال أبو حنيفة رحمه الله تعالى إن كان المدعي به حقا ثبت مع الشبهات كان له أن يقضي بظاهر العدالة ما لم يطعن الخصم في الشهود والفتوى على قولهما.^(۳)

۳۔ قال التمرتاشي والحصكفي:

(ولا يسأل عن شاهد بلا طعن من الخصم إلا في حد وقود، وعندهما يسأل في الكل) إن جهل بحالهم. بحر. (سرا وعلنا به يفتي).

قال الشامي:

(قوله به يفتي) مرتبط بقوله وعندهما يسأل في الكل.^(۴)

۴۔ قال ابن نجيم:

(قوله وسأل عن الشهود سرا وعلنا في سائر الحقوق) أي وسأل القاضي عنهم في السر والعلانية وهو قول أبي يوسف و محمد ... وقال أبو حنيفة يقتصر الحاكم على ظاهر العدالة في المسلم

۱۔ البحر الرائق (۱۰۶/۷)، البناية مع الهداية (۳۵۱/۱۱)، تبیین الحقائق (۲۱۰/۴)، الفقه الإسلامي وأدلته (۶۰۳۹)

۲۔ الفتاوى الهندية (۵۲۷/۳)

۳۔ الفتاوى الخانية (۴۶۲/۲)

۴۔ الدر المختار مع رد المحتار (۲۰۴/۸)

ولا يسأل حتى يضمن الخصم حتى أن يرضى به، فإما اختلافات كثيرة في الزمان والشئ على قولها في هذا الموضع.

قال الحلبي:

لا يقتصر الحاكم على ظاهر عدالة الخصم بل لا بد أن يسأل عنها سرا وعلانية في جميع الحقوق وسائر الأحوال طعن الخصم أو لا يضمن على ما عده الشري (١)

قال الحلبي:

ولا يسأل قاض عن شاهد بلا طعن الخصم إلا في حد وفرد. وعندهما يسأل في سائر الحقوق سرا وعلانية يفتى في زماننا. قال داماد أفندي:

(وبه) أي بقول الإمامين (يفتى في زماننا) لأن الفساد في هذا العصر أكثر كما في أكثر المعينات (٢)

كذا في الكتب الأخر (٣)

وقول الصاحبين اختاره أصحاب المتن أيضا (٤)

١- البحر الرائق (١٠٦/٧)

٢- الفتاوى الخيرية (٤٠/٢)

٣- ملتقى الأبحر مع شرحه مجمع الأنهر (٢٦٣/٣)

٤- تبیین الحقائق (٢١١٠٢١٠/٤)، فتاوى اسوئل (٣٩٤)، النهاية شرح البداية (١٦٣/٣)، الترجيح والتصحيح

(٥٣٩)، الجوهرة النيرة (٥٢٣/٢)، انبأ في شرح الكتاب (١٤٤/٣)، مع القدير (٣٥٢/٧)، شرح الوقاية (١٥٤/٣)،

شرح النقاية (٣١٣/٢)، رمز الحقائق (٧٨/٢)، شرح الطائي على انكسر (٧٨/٢)، كشف الحقائق (٧٧٠٧٦/٢)، درر

الحكام شرح غرر الأحكام (٣٧٢/٢)، درر الأحكام في شرح مجلة الأحكام (٤٨/١)، الفقه الإسلامي وأدلته (٦٠٣٩)

د- استخار الفتوى (١٥٢/٢)، كثر مذاق (٢٨٨)، الوقاية (١٥٤/٣)، النقاية (٣١٣/٢)، مجمع البحرين (٧٦٩)،

الحكام (٣٧٣٠٣٧٢/٢)، تنوير الأبصار (٢٠٤/٨)

[۲۳۶] اختلافی مسئلہ

ويعتبر اتفاق الشاهدين في اللفظ والمعنى عند أبي حنيفة، فإن شهد أحدهما باللف والآخر بالفين لم تقبل شهادتهما عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف و محمد رحمهما الله تعالى: تقبل بالالف (إذا كان المدعي يدعي الألفين^(۱) - أي الأكثر -^(۲))

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

اس شہادت میں دونوں گواہان اپنی گواہی میں لفظاً و معنیً باہم مختلف ہیں۔ لفظاً تو بالکل ظاہر ہے کہ لفظ ”الف“، ”الفین“ کا غیر ہے اور معنیً اول تو اس وجہ سے کہ معنیً خود لفظ سے ہی مستفاد ہوتا ہے جب لفظ مختلف ہو تو لا محالہ معنیً بھی مختلف ہوگا کما ہوا ظاہر، نیز یہ کہ تشبیہ کا مفہوم و مراد، مفرد کے مفہوم سے یکسر مختلف بلکہ اس کا غیر ہوتا ہے۔

الغرض جب شاہدین کے جملوں میں لفظ و معنیً ہر اعتبار سے اختلاف ثابت ہو گیا تو یہ مستقل دو جملے ہوئے جن میں سے ہر جملے پر صرف ایک گواہ (یعنی خود وہ متکلم) ہوا اور ظاہر ہے کہ دعاوی میں ایک گواہ سے شہادت تام نہیں ہوتی لہذا ان کی

۱۔ الفتاویٰ الہندیہ (۵۰/۴)، الجوہرۃ النیرۃ (۵۳۴/۲)، تبیین الحقائق (۲۳۰/۴)، الاختیار لتعلیل المختار (۱۵۶/۲)، الہدایۃ شرح البدایۃ (۱۷۳/۳)، الموسوعۃ الفقہیۃ الكويتیۃ (۲۴۶/۲۶)

فائدة هذا القيد الاحرازي:

قال ابن الهمام في فتح القدير (۳۰۷/۷):

قوله (إذا كان المدعي يدعي الفين) بخلاف ما لو كان يدعي ألفاً لا يقضى بشيء اتفاقاً لأنه أكذب شاهد الفين إلا إن وفق فقال كان لي عليه ألفان فقضاني ألفاً أو أبرأته من ألف والشاهد لا يعلم بذلك فحينئذ يقضى له بالالف.

۲۔ الدر المننقى (۲۸۶/۳)، شرح النقاية (۳۲۳/۲)، الفقہ النافع (ص: ۱۱۷۰، الفقرة: ۹۳۱)

شهادت کو رد کرد یا جائے گا۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

في الهندية:

شهد أحدهما بألف والآخر بالفين لم تقبل بشيء عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وعندهما تقبل على الألف إذا كان المدعي يدعي الألفين، وعلى هذا المائة والمائتان والطلقة والطلقتان والطلقة والثلاث، كذا في الهندية.

والصحيح قول أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - كذا في المضمرات.^(۲)

قال ابن قطلوبغا:

قوله: (ويعتبر اتفاق الشاهدين في اللفظ والمعنى عند أبي حنيفة).

قال الإبيسي جابي: والصحيح قول أبي حنيفة.^(۳)

قال التمر تاشي والحصكفي:

وكذا تجب مطابقة الشهادتين لفظاً ومعنى بطريق الوضع لا التضمن... ولو شهد أحدهما بألف والآخر بألفين أو مائة ومائتين أو طلقة وطلقتين أو ثلاث ردّت.

قال الطحطاوى:

قوله (ردّت) هذا هو المذهب.^(۴)

قال الحصكفي:

(وكذا شرط اتفاق الشاهدين لفظاً ومعنى) (فلا تقبل لو شهد أحدهما بألف أو مائة أو طلقة والآخر بألفين أو بمائتين أو بطلقتين أو ثلاث) (وعندهما تقبل على الأقل) عند دعوى الأكثر - إلى أن قال - والصحيح قوله كما في المضمرات.^(۵)

۱- المحيط البرهاني في الفقه النعماني (۴۶۸/۸)، الهداية شرح البداية (۱۷۴/۳)، الاختيار لتعليل المختار

(۱۵۶/۲)، الجوهرة النيرة (۵۳۴/۲)، الفقه الإسلامي وأدلته (۶۰۴۷)

۲- الفتاوى الهندية (۵۰۴/۳/۳)

۳- الترجيح والتصحيح (۵۴۲)

۴- حاشية الطحطاوى على الدر المختار (۲۵۶/۳)

۵- الدر المنتقى (۲۸۶/۳)

٥ قال القهستاني:

وشرط للقبول موافقة الشهادة الدعوى كاتفاق الشاهدين لفظا ومعنى عند أبي حنيفة فترد الشهادة عنده من أحدهما في ألف والآخر ألفين... وتقبل عندهما على الألف - إلى أن قال - والصحيح قوله كما في المضمرات. (١)

٦ قال الزحيلي:

وأما الاختلاف في القدر: فهو أن يدعي رجل على آخر ألفي درهم، ويثبت ادعاءه بالينة، فيشهد له شاهد بألفين، والآخر بألف، فلا تقبل الشهادة عند أبي حنيفة؛ لأنه يشترط اتفاق الشاهدين باللفظ والمعنى - إلى أن قال - وهذا هو الصحيح. (٢)

٧ قول الإمام قول المتن: (٣) فهذا من ترجيح له أيضا.

٨ آخر الشارحون وغيرهم دليل الإمام فيه وضمنه بعضهم جواب دليلهما. (٤) وهذا لكون قوله مختارا وراجحا عندهم كما عرف من صنيعهم فيه.

[٢٣٤] اختلاف في مسئلة

وقال أبو حنيفة رحمه الله تعالى في شاهد الزور: أشهره في السوق ولا أعززه وقالوا رحمهما الله تعالى: نوجه ضربا ونجسه.

مفتى به قول:

فتوى اس میں امام ابوحنيفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(١) قال محمد أخبرنا أبو حنيفة عن الهيثم بن أبي الهيثم عن حدثه عن شريح قال: إذا أخذ شاهد

١ - جامع الرموز (٢/٤٣٨، ٤٣٩)

٢ - الفقه الإسلامي وأدلته (٤٧، ٦٠)

٣ - المختار للفتوى (٢/١٥٦)، كنز الدقائق (٢٩٤)، الوقاية (٣/١٦٧)، النقاية (٢/٣٢٣)، غرر الأحكام (٢/٣٨٤)، تنوير الأبصار (٨/٢٤٧، ٢٤٨)

٤ - الهداية شرح البداية (٣/١٧٤)، الاختيار لتعليل المختار (٢/١٥٦)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (٥/٤١٩)، المحيط البرهاني في الفقه النعماني (٨/٤٦٨)، الفقه النافع (ص: ١١٧٠، الفقرة: ٩٣١).

زور فإن كان من أهل السوق بعث به إلى السوق فقال لرسوله: قل لهم: إن شريحا يقرئكم السلام ويقول: إنا وجدنا هذا شاهد زور فاحذروه وإن كان من العرب أرسل به إلى مجلس قومه أجمع ما كانوا فقال للرسول مثل ما قال في المرة الأولى.^(١)

متدل مذکور میں احتاف کے ہاں اس عمل تشہیر کے اندر قاضی شریح کی اتباع دراصل صحابہ رضی اللہ عنہم کی اتباع ہے کیونکہ ”شریح“ صحابہ کے زمانہ میں قاضی تھے اور اس طرح کی تشہیر صحابہ کرام رضی اللہ عنہم پر مخفی نہیں رہ سکتی، اس سب کے باوجود صحابہ کرام رضی اللہ عنہم میں سے کسی سے اس پر تکیہ منقول نہیں لہذا ایک تو یہ بمنزلہ اجماع ہو گیا دوسرے یہ بطریق ضرورت صحابہ کی ہی اتباع ہو گئی کما ہونا ہر۔^(۲)

(۲) صورت بالا میں مقصود (جو کہ زجر ہے) تشہیر سے ہی حاصل ہو جاتا ہے بلکہ بسا اوقات اس کو لوگوں کے ہاں مار سے بھی زیادہ سخت سمجھا جاتا ہے لہذا اسی پر اکتفاء کیا جائے گا۔

نیز ”ضرب“ میں اگر چہ زجر زیادہ ہے لیکن ایک گونہ اس میں نقصان بھی ہے کہ یہ لوگوں کے لئے رجوع شہادت سے مانع بن جاتی ہے چنانچہ اس پہلو پر نظر ڈالتے ہوئے بھی زجر میں تخفیف واجب ہے۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

فی الہندیہ:

۱۔ کتاب الآثار بروایت: (ص: ۱۶۲) رقم (۶۴۴)

قال شيخنا العثماني في ”الإعلاء“ (۱۵/۱۵۹):

قلت: شيخ الهيثم مجهول وهو غير مضر عندنا لا سيما واحتجاج المحتهد بحديث تصحيح له. وقد روي من طريق أخرى موصولة وقال ابن أبي شيبة [في مصنفه: (۴/۵۵۰) رقم (۲۳۰۴۴)]: حدثنا وكيع قال حدثنا سفيان عن أبي الحصين قال كان شريح يبعث بشاهد الزور إلى مسجده قومه أو إلى سوقه ويقول إنا قد زيفنا شهادة هذا. وفي لفظ [برقم (۲۳۰۴۵)]: يكتب اسمه عنده فإن كان من العرب بعث به إلى مسجده قومه وإن كان من الموالي بعث به إلى سوقه يعلمهم ذلك منه. وهذا سند صحيح متصل فإن أبا حصين عثمان بن عاصم الأسدي الكوفي روى عن جابر بن سمرة وابن الزبير وابن عباس وأنس وأبي سعيد الخدري وزيد بن أرقم وأبي عبد الرحمن السلمي وأبي وائل وسويد بن غفلة وغيرهم ومثله لا يفوته شريح.

۲۔ درر الحکام شرح غرر الأحکام (۳۹۱/۲)، تبیین الحقائق (۲۴۲/۴)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۴۳۷/۵)، المبسوط للسرخسي (۱۴۵/۱۶)، الموسوعة الفقهية الكويتية (۲۵۶/۲۶).

۳۔ البحر الرائق (۲۱۲/۷)، خلاصة الدلائل (۳۱۹/۲)، الهداية في شرح البداية المبتدي (۱۸۰/۳)، الاختيار لتعليل المختار (۱۵۶/۲)، الفقه الإسلامي وأدلته (۶۰۵۸، ۶۰۵۷)

شاهد الزور يعزّر إجماعاً اتصل القضاء بشهادته، أو لم يتصل قال أبو حنيفة - رحمه الله تعالى -
تعزيره تشهير فقط هكذا في الكافي. فإن كان سوقياً يبعث به القاضي إلى أهل سوقه وقت الضحوة أجمع ما
كانوا، وإن لم يكن سوقياً يبعث إلى محله أجمع ما كانوا ويقول أمين القاضي إن القاضي يقرنكم السلام
ويقول إنا وجدنا هذا شاهد زور فاحذروه وحذروا الناس، كذا في المحيط. ولا يضرب عند أبي حنيفة
- رحمه الله تعالى - وعليه الفتوى. ^(١)

قال الأوشى:

شاهد الزور يشتهر في السوق. إنا وجدنا شاهد زور فاحذروه واحذروا الناس عنه ولا يضرب
عند أبي حنيفة وعليه الفتوى وقالوا: يضرب وجيعاً ويحبس تأديباً. ^(٢)

قال التمر تاشي والحصكفي:

(من ظهر أنه شهد بزور عزز بالتشهير) وعليه الفتوى. سراجية. وزادا: ضربه وحبسه.

قال علاؤ الدين الشامي:

قوله: (بالتشهير وعليه الفتوى) أي لا بالضرب وهو قول الإمام لأنه كان يقول تعزيره تشهيره
قال في السراجية: والفتوى على قوله. ^(٣)

قال السمرقندي:

وقال أبو حنيفة رحمه الله تعالى شاهد الزور أشهره في السوق ولا أعززه لأن المقصود حصل
بالتشهير وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: يوجهه ضرباً ويحبسه تأديباً له. والأصح قول أبي
حنيفة رحمه الله تعالى. ^(٤)

قال الحلبي:

من علم أنه شهد زوراً شهراً ولا يعزّر وعندهما يوجه ضرباً ويحبس.

قال داماد أفندي:

(شهراً فقط (ولا يعزّر) عند الإمام وعليه الفتوى كما في السراجية. ^(٥)

١ - الفتاوى الهندية (٣/٥٣٣، ٥٣٤)

٢ - الفتاوى السراجية (١٢٧)

٣ - تكملة رد المحتار (١١/٣٠٤)

٤ - الفقه النافع (ص: ١١٧٤، الفقرة: ٩٣٦)

٥ - مجمع الأنهر في شرح ملتقى الأبحر (٣/٣٠٤)

قال الحصكفي:

- (...) وعندهما يوجع ضربا ويحبس) تأديبا، ويفتى بقوله. ^(١)
- كذا في الكتب الآخر. ^(٢)
- مشى أصحاب المتون على قول الإمام، ^(٣) ترجيحاً له، كما هو ظاهر.
- آخر الشارحون دليل الإمام فيه ومعظمهم ضمنوه جواب دليلهما. ^(٤) وهذا ترجيح لقوله عندهم كما عرف في موضعه. ☆

١- الدر المنتقى في شرح الملتقى (٣/٣٠٤)

٢- جامع الرموز مع غواص البحرين (٢/٤٤٤، ٤٤٥)، شرح الطائي على الكنز (٢/٨٩)، الترجيح والتصحيح (٥٤٦)

٣- المختار للفتوى (٢/١٥٦)، كنز الدقائق (٢٩٧)، الوقاية (٣/١٧٤)، النقاية (٢/٣٢٦)، غرر الأحكام (٢/٣٩١)، تنوير الأبصار (١١/٣٠٢)

٤- المبسوط للسرخسي (١٦/١٤٥)، الهداية في شرح بداية المبتدى (٣/١٨٠)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (٥/٤٣٧)، الاختيار لتعليل المختار (٢/١٥٦)، تبين الحقائق (٤/٢٤١)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٢/٣٩١)، رمز الحقائق (٢/٨٩).

☆ يقاظ:

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

قال ابن الهمام في "الفتح" (٧/٤٤٢-٤٤٣):

(لهما ما روي أن عمر رضى الله تعالى عنه ضرب شاهد الزور أربعين سوطاً) ... والحق أنه ينتهض عليه -أي على أبي حنيفة- لأنه ينفي ضربه وهما يشتانه ٥١-

فكان ابن الهمام مال بقوله المذكور إلى ترجيح قول الصاحبين كما قال ابن نجيم، في "البحر" (٧/٢١٢): "ورجح في فتح القدير قولهما وقال: إنه الحق."، وغيره. ولكن قال علاؤ الدين الشامي في تكملة رد المحتار (١١/٣٠٤) -بعد أن نقل قول صاحب البحر المذكور-: قال المولى عبدالحليم: أقول: ولا يلزم من كون قولهما حقاً أن يرجح على قوله، بل قوله هو الحق ولهذا كان الفتوى عليه.

باب الرجوع عن الشهادة

[۲۳۸] اختلاف في مسئلة

وإن شهد رجل وعشر نسوة... فإن رجع الرجل والنساء
فعلى الرجل سدس الحق وعلى النساء خمسة أسداس
الحق عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى وقالوا رحمهما
الله تعالى: على الرجل النصف وعلى النسوة النصف.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

قرآن وحدیث سے یہ ثابت ہے کہ شہادت کے باب میں عورتوں کے ساتھ جب مرد مل جائیں تو ان میں سے ہر
دو عورتیں ایک مرد کے بمنزلہ ہوتی ہیں:
(أ) قال تعالى: ﴿وَأَسْتَشْهِدُوا شَهِيدَيْنِ مِنْ رَجَالِكُمْ فَإِنْ لَمْ يَكُونَا رَجُلَيْنِ فَرَجُلٌ وَامْرَأَتَانِ﴾ إلى قوله ﴿أَنْ
تَصِلَ إِحْدَاهُمَا فَتُذَكِّرَ إِحْدَاهُمَا الْأُخْرَى﴾^(۱)

۱۔ (البقرة: ۲۸۲)

قال الحصاص في شرحه على مختصر الطحاوی (۸/۱۶۸):

ودلالة هذه الآية على صحة ما ذكرنا من وجهين:

أحدهما: قوله: "فإن لم يكونا رجلين فرجل وامرأتان"، ومعناه والله أعلم: فإن لم يكن الشاهدان رجلين فالشاهدان رجل
وامرأتان؛ لأنه معلوم أنه ليس المراد: فإن لم يوجد رجلان فرجل وامرأتان؛ لأنه لا خلاف أن وجود الرجلين لا يسع
قبول شهادتين معهما، فدل على أن المعنى فيه ما وصفنا.

فتضمن هذا اللفظ الدلالة على إطلاق اسم الشهيد على المرأتين فثبت أن حكم كل ثنتين منهن حكم رجل فوجب أن
يكون الضمان عليهن على قدر ذلك.

(ب) عن عبد الله بن عمر عن رسول الله صلى الله عليه وسلم أنه قال - في بعض الحديث - "أما نقصان العقل (أي في النساء) فشهادة امرأتين تعدل شهادة رجل"،^(١) وفي رواية "أليس شهادة المرأة مثل نصف شهادة الرجل"،^(٢) وفي رواية بلفظ "شهادة امرأتين منكن بشهادة رجل".^(٣)

مضمون بالا کے پیش نظر صورت مذکورہ میں گویا کل چھ مردوں نے گواہی دی لہذا ضمان بھی ان کے مابین چھ حصوں کے اعتبار سے تقسیم ہوگا چنانچہ ایک مرد کے ذمہ ایک سدرس اور دس عورتوں (جو پانچ مردوں کے بمثل ہیں) کے ذمہ پانچ سدرس ہونگے۔^(۴) ☆

== والوجه الآخر من دلالة الآية على صحة ما ذكرنا: قوله: "أَنْ تَضِلَّ إِحْدَاهُمَا فَتُذَكِّرَ إِحْدَاهُمَا الْأُخْرَى"، ففرض على وجهين: بالتخفيف والتشديد.

حدثنا عبد الباقي بن قانع قال: حدثنا أبو عبيد مؤمل الصيرفي قال: حدثنا أبو يعلى البصري قال: الأصمعي عن أبي عمرو بن العلاء قال: من قرأ "فتذكر إحداها الأخرى": مخففة: أراد أنه تجعل شهادتهما بمنزلة شهادة ذكر، ومن قرأ: "تذكر": أراد من جهة الذكر.

فدللت قراءة التخفيف على أن كل امرأتين بمنزلة رجل، لما تضمنه معنى الآية على ما ذكرنا عن أبي عمرو.

١- صحيح مسلم (٦١/١) رقم (٢٥٠)، وكذا انظر له: سنن ابن ماجه (١٣٢٦/٢) رقم (٤٠٠٣)، السنن الكبرى للبيهقي

(١٤٨/١٠) رقم (٢١٠٣٤)، شعب الإيمان (٦١/١) رقم (٢٩)، معرفة السنن والآثار للبيهقي (٤١٦/١٥) رقم (٦٠٦٤).

٢- صحيح البخاري (٣١٤/١) رقم (٣٠٤)، وكذا انظر له: صحيح ابن حبان (٥٤/١٣) رقم (٥٧٤٤)، صحيح ابن خزيمة

(٢٦٨/٣) رقم (٢٠٤٥)، السنن الكبرى للبيهقي (٣٠٨/١) رقم (١٥٢٩)، شرح السنة للبغوي (٣٧/١) رقم (١٩).

٣- صحيح ابن خزيمة (١٠١/٢) رقم (١٠٠٠)، سنن الترمذي (١٠/٥) رقم (٢٦١٣).

٤- شرح مختصر الطحاوي للحصاص (١٦٨/٨)، المبسوط للسرخسي (١٨٨/١٨٧/١٦)، بدائع الصنائع (٤٣٤/٥)،

قوة عيون الأحيار (٣٢٠/١١)، تبیین الحقائق (٢٤٦/٤)، الاختيار لتعليل المختار (١٦٥/٢)، الهداية (١٨٢/٣)، البحر

الرائق (٢٢٣/٧)، مجمع الأنهر (٣٠١/٣)، المحيط البرهاني في الفقه النعماني (٥٤٢/٨)، اللباب في شرح الكتاب

(١٥٤/٣)، شرح الوقاية (١٧٦/٣)، شرح النقاية لفخر الدين (٣٢٨/٢)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (٣٩٢/٢)،

شرح ابن ملك على هامش مجمع البحرين (٧٧٨)، خلاصة الدلائل (٣٢١/٢).

☆ تقوية الاستدلال:

قال السرخسي في المبسوط (١٨٨/١٦):

ودليل صحة هذا الكلام أن حكم الشهادة كحكم الميراث، وفي الميراث عند كثرة البنات مع الابن يجعل كل اثنتين

كابن واحد ولم يجعل حالة الاختلاط كحالة انفرد البنات فعند الانفراد لا يزداد لهن على الثلثين، ثم عند الاختلاط

يجعل كل اثنتين كابن، فكذلك في الشهادة، وهذا لأن النقصان على أدنى العدد في الشهادة يمنع القضاء. فأما الزيادة

على النصاب معتبر في أن القضاء يكون بشهادة الكل فبكثر النساء عند وجود الرجل يزداد النصاب، ويكون القضاء

بشهادة الكل على أن كل امرأتين كرجل واحد فعند الرجوع كذلك يقضي بالضممان.

قول مفتي بهي تخرج:

١ قال الحصكفي:

وإن رجع الكل فعلى الرجل سدس وعليهن خمسة أسداس عنده، وعندهما عليه نصف وعليهن نصف، وعلى الأول المعمول. (١)

٢ قال ابن قطلوبغا:

قوله: (فإن رجع الرجل والنساء فعلى الرجل سدس الحق وعلى النسوة خمسة أسداس الحق عند أبي حنيفة وقال أبو يوسف ومحمد: على الرجل النصف وعلى النسوة النصف).
• وعلى قول الإمام مشي الإمام المحبوبي، النسفي وغيرهما. (٢)

٣ قال الحلبي:

وإن رجع الكل فعلى الرجل سدس وعليهن خمسة أسداس، وعندهما عليه نصف وعليهن نصف. (٣) (القول المقدم فيه راجح - وهو قول الإمام هنا - كما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة وهذا قد عرفته غير مرة)

٤ قال الأوشي:

شهد رجل وعشر نسوة ثم رجعوا فعلى الرجل سدس المال وعليهن خمسة أسداس المال. (٤)
(اقتصر المصنف العلامة على هذا القول ولم يذكر فيه أي اختلاف - وإن كانت المسألة مختلف فيها - فهو يدل على أن هذا هو المختار والراجح عنده في الباب).

٥ اكتفى الشارح الأفغاني بذكر دليل الإمام في هذه المسألة ولم يعلل قول صاحبيه. فبهذا علم أن قول أبي حنيفة فيها قد ترجح عنده على ما تقرر في أصول الإفتاء. (٥)

١ - الدر المنتقى (٣/٣٠١)

٢ - الترجيح والتصحيح (٥٤٨)

٣ - ملتقى الأبحر (٣/٣٠١)

٤ - الفتاوى السراجية (١٢٦)

٥ - كشف الحقائق (٢/٨٩)

- ٦- اعتمد قول الإمام أبي حنيفة: الموصلي^(١)، والنسفي^(٢)، والتمرتاشي^(٣)؛ هذا لكونه راجحاً عندهم كما عرف في الأصول.
- ٧- قد أصر أصحاب الشروح دليل الإمام فيها عن دليلهما^(٤). وهذا ترجيح لقوله عندهم وقد مرّ بيانه غير مرة.

١- المختار للفتوى (١٦٤/٢)

٢- كنز الدقائق (٢٩٩، ٢٩٨)

٣- تنوير الأبصار (٢٦٧/٨)

٤- الهداية (١٨٢/٣)، المبسوط للسرخسي (١٨٧/١٦)، البحر الرائق (٢٢٣/٧)، تبين الحقائق (٢٤٦/٤)، الاختيار لتعليل المختار (١٦٥/٢)، شرح الوقاية (١٨٦/٣)، شرح النقاية لفخر الدين (٣٢٨/٢)، كشف الحقائق (٨٩/٢)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٣٩٢/٢)، الفقه النافع (ص: ١١٨٣، الفقرة: ٩٣٩)، رمز الحقائق (٩٠/٢)، اللباب في شرح الكتاب (١٥٤/٣)

کتاب آداب القاضی

[۲۳۹] مسئلہ

ویحسبہ شهرین أو ثلاثة ثم يسأل عنه.

مفتی بہ قول:

مفتی بہ قول کے موافق جس کی کوئی خاص مقدار مقرر نہیں ہے بلکہ یہ قاضی کی رائے کے سپرد ہے۔

متحدہ:

(۱) عن أبي جعفر أن علياً رضي الله عنه قال: إنما الحبس حتى يتبين للإمام فما حبس بعد ذلك فهو جور. (۱)

(۲) جس سے مقصود یہ ہے کہ مدیون مذکور اس جس سے تنگ آ کر قضاء دین میں جلدی کرے اور ظاہر ہے کہ اس میں مختلف لوگوں کی طبائع مختلف ہوتی ہیں کہ بعض لوگوں پر جس قلیل بھی گراں گزرتا ہے اور وہ جلدی اداء دین پر اتر آتے ہیں جبکہ بعض دیگر کیلئے جس کثیر لا بدی ہوتا ہے حتیٰ کہ بعض آدمیوں پر مال قلیل کی ادائیگی سے بھی زمین طویل کا جس زیادہ آسان ہوتا ہے۔ اس لئے معاملہ ہذا کو قاضی کی رائے کے سپرد کیا جائے گا وہ اپنی صوابدید کے موافق جس شخص کو۔ اس کی حالت و تحمل کے پیش نظر۔ جس قدر مجبوس رکھنا چاہے رکھے۔ (۲)

تخریج:

قال قاضیخان:

وإذا حسبہ القاضي شهرين أو ثلاثة يسأل عنه وفي بعض المواضع ذكر أربعة أشهر والصحيح

أنه ليس بمقدر بل هو مفوض إلى رأي القاضي. (۳)

۱۔ السنن الکبریٰ (۵۳/۶) رقم (۱۱۰۷۴)، سکت عنه البیہقی وابن الترمذی.

۲۔ انظر له: البحر الرائق (۶/۴۸۱، ۴۸۰)، رد المحتار (۸/۷۴)، المبسوط للسرخسی (۵/۸۸، ۸۷)، مرة البيرة

(۲/۵۴۹)، شرح النقاية (۲/۳۰۰)، لسان الحکام (۱/۲۲۵)

۳۔ فتاویٰ قاضیخان (۱/۴۳۷)

٢ قال التمرتاشي والحصكفي:

(فيحبسه) حينئذ (بما رأى) ولو يوما، وهو الصحيح.

قال الشامي:

(قوله: هو الصحيح) ... ومقابله رواية تقديره بشهرين أو ثلاثة وفي رواية بأربعة وفي رواية بنصف حول.^(١)

٣ قال ابن نجيم:

وقوله "بما رأى": أي لا تقدير لمدة حبسه، وإنما هو مفوض إلى رأي القاضي لأنه للضجر والتسارع لقضاء الدين وأحوال الناس فيه متفاوتة وقدره في كتاب الكفالة بشهرين أو ثلاثة، وفي رواية الحسن بأربعة وفي رواية الطحاوي بنصف الحول.

والصحيح ما ذكره المصنف كما في البرازية فلو رأى القاضي إطلاقه بعد يوم فظاهر كلامهم أن له ذلك قال في المحيط إن شاء يسأل عنه قبل مضي شهر ٨.^(٢)

٤ في الهندية - بعد ذكر الأقوال في تقديره -:

وكثير من المشايخ - رحمهم الله تعالى - قالوا: ليس في هذا تقدير لازم، كذا في الذخيرة. والصحيح أنه مفوض إلى رأي القاضي.^(٣)

٥ قال الحلبي:

ويحبسه مدة يغلب على ظنه أنه لو كان له مال لأظهره هو الصحيح وقيل شهرين أو ثلاثة،

قال داماد أفندي:

(هو الصحيح) وذلك يختلف باختلاف الشخص والزمان والمكان والمال فلا معنى لتقديره وما جاء من التقدير بشهرين أو ثلاثة أو أربعة أو خمسة أو ستة أو شهر اتفاقا وليس بتقدير حتما (وقيل) يحبسه (شهرين أو ثلاثة) والصحيح الأول لما بيناه.^(٤)

١ - الدر المختار مع رد المحتار (٧٤/٨)

٢ - البحر الرائق (٤٨١، ٤٨٠/٦)

٣ - الفتاوى الهندية (٤١٥/٣)

٤ - ملتنقى الأبحر مع شرحه مجمع الأنهر (٢٢٥/٣)

● كذا في الكتب الأخر. (۱)

● وعليه المتن كذلك. (۲)

[۲۴۰] مسئلہ

ويجب أن يقرأ الكتاب عليهم ليعرفوا ما فيه،
ثم يختتمه (بحضرتهم، (۳) ويسلمه إليهم.

توضیح المقام (مع سرد الاختلاف):

شرائط مذکورہ (قاضی کاتب کا شہود کے روبرو خط کو پڑھنا، ان کی موجودگی میں اس کو سر بمبر کرنا اور پھر اسے ان کے حوالے کرنا) طرفین کے مذہب کے موافق ہیں اور قاضی امام ابو یوسف رحمہ اللہ کے نزدیک ان میں سے کوئی چیز بھی شرط نہیں ہے۔ صرف اتنی بات شرط ہے کہ ان شہود کو اس بات کا گواہ بنادے کہ یہ خط قاضی کا ہے۔ (۴)

منفی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابو یوسف رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

مستدلہ:

اس تمام تر شہادت سے مقصود یہ ہے کہ مکتوب الیہ قاضی کو بطریق یقین یہ معلوم ہو جائے کہ یہ خط فلاں قاضی کا ہے

۱۔ الفتاویٰ السلولیة (۳۷/۴)، الاختیار لتعلیل المختار (۹۷، ۹۶/۲)، الترجیح والتصحیح (۵۵۳)، الہدایۃ شرح البدایۃ (۱۴۵/۳)، المبسوط للسرخسی (۲۸۸/۵)، شرح الوقایۃ (۱۲۶/۳)، شرح النقایۃ (۳۰۰/۲)، جامع الرموز (۴۰۰/۲)، مجمع البحرین (۷۴۱)، ندر الحکام شرح غرر الأحکام (۴۰۷/۲)، لسان الحکام (۲۲۵/۱)، معین الحکام (۱۹۸/۱)۔

۲۔ المختار للفتویٰ (۹۶/۲)، کنز الدقائق (۲۷۸)، الوقایۃ (۱۲۶/۳)، النقایۃ (۳۰۰/۲)، مجمع البحرین (۷۴۱)، غرر الأحکام (۴۰۷/۲)، تنویر الأبصار (۷۴/۸)۔

۳۔ ذکر ہنا هذا اللفظ من قول القدوري في الجوهرۃ النيرة (۵۵۱/۲) واللباب في شرح المکتاب (۱۶۳/۳) والہدایۃ (۱۴۷/۳)۔

۴۔ جامع الرموز (۴۰۵/۲)، الہدایۃ (۱۷۴/۳)، ملتقى الأبحر مع مجمع الأنهر (۲۳۲، ۲۳۱/۳)، شرح الوقایۃ (۱۲۹/۳)، شرح الطائی علی الکنز (۶۹، ۶۸/۲)۔

اور یہ غرض فقط شرط مذکور سے بھی حاصل ہو جاتی ہے فیکتفی بہ۔^(۱)

تخریجہ:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

(وقرأ) الكتاب (عليهم) أو أعلمهم بما فيه (وختم عندهم) أي عند شهود الطريق (وسلم الكتاب إليهم بعد كتابة عنوانه في باطنه) ... واكتفى الثاني - رحمه الله تعالى - بأن يشهدهم أنه كتابه وعليه الفتوى كما في العزيمة عن الكفاية.^(۲)

② قال المرغيناني:

قال: "ويجب أن يقرأ الكتاب عليهم ليعرفوا ما فيه أو يعلمهم به" لأنه لا شهادة بدون العلم "ثم يختتمه بحضرتهم ويسلمه إليهم" كي لا يتوهم التغيير، وهذا عند أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله، ... وقال أبو يوسف رحمه الله آخرًا: شيء من ذلك ليس بشرط، والشرط أن يشهدهم أن هذا كتابه رختمه وعن أبي يوسف أن الختم ليس بشرط أيضا فسهل في ذلك لما ابتلي بالقضاء وليس الخبر كالمعاينة. واختار شمس الأئمة السرخسي رحمه الله تعالى قول أبي يوسف رحمه الله.^(۳)

قال ابن الهمام:

قوله: (وقال أبو يوسف رحمه الله آخرًا: ... وهذا اختيار شمس الأئمة السرخسي) ولا شك سندي في صحته فإن الفرض إذا كان عدالة الشهود - وهم حملة الكتاب - فلا يضره كونه غير مختوم مع شهادتهم أنه كتابه.^(۴)

③ قال الحلبي:

ويقرؤه على من يشهدهم عليه ويعلمهم بما فيه وتكون أسماؤهم داخله ويختتمه بحضرتهم يحفظوا ما فيه ويسلمه إليهم، وأبو يوسف لم يشترط شيئا من ذلك سوى إشهادهم أنه كتابه لما ابتلي باختار السرخسي قوله وليس الخبر كالمعائن.

قال الحصكفي:

۱- بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۵/۴۴۶)، الفقه الإسلامي وأدلته (۱/۵۹۵)

۲- الدر المختار (۸/۱۴۹-۱۵۱)

۳- التهذيب (۳/۱۴۷)

۴- مجمع القدير (۷/۲۷۴)

قوله: (واختار السرخسي قوله وليس الخبر كالعيان) إذ ابتلاؤه به عيان وعليه الفتوى. ^(١)

قال ملا خسرو: ④

(وقراه على من أشهدهم أو يعلمهم به وكتب أسماءهم وأنسابهم فيه وتاريخ الكتاب وختمه عندهم وسلمه إليهم) لتلايتهم التغير وهذا عند أبي حنيفة ومحمد (وأبو يوسف لم يشترط ذكر اسم المكتوب إليه ونسبه) بل جوز أن يكتب ابتداء إلى كل من يصل إليه كتابي هذا من القضاة (ولا القراءة عليهم وختمه) فسهل في ذلك حين ابتلي بالقضاء وليس الخبر كالمعاينة (وعليه المتأخرون). ^(٢)

قال الطائي: ⑤

(وقرأ) الكتاب (عليهم) وجوبا وأعلمهم به (وختم عندهم) أي عند شهود الطريق (وسلم) الكتاب (إليهم)... واكتفى أبو يوسف بأن يشهدهم أنه كتابه وعليه الفتوى. ^(٣)

كذا في الكتب الأخر. ^(٤) ⑥

١- ملتقى الأبحر مع شرحه الدر المنتقى (٢٣٢، ٢٣١/٣)

٢- غرر الأحكام مع درر الحكام (٤١٣/٢)

٣- شرح الطائي على الكنز (٦٩، ٦٨/٢)

٤- الترحيح والتصحيح (٥٥٤)، شرح الوقاية (١٢٩/٣)، البحر الرائق (٦/٧)، تبين الحقائق (٤/١٨٤، ١٨٥).

الجوهر النيرة (٥٥١/٢)، مجمع البحرين (٧٤٤)

كتاب القسمة

[۲۴۱] اختلاف في مسئلة

وأجرة القسّام على عدد رؤوسهم عند أبي حنيفة رحمه
الله تعالى، وقالوا رحمهما الله تعالى: على قدر الأنصاء.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

أُجرت ”عمل“ کا بدل اور عوض ہے۔ اور عمل قاسم سب کے حق میں یکساں ہے لہذا أُجرت بھی ان پر برابر منقسم ہوگی۔
اس کی توضیح یہ ہے کہ قاسم کا عمل حصص کی تمیز (ان کو الگ الگ کرنا) ہے اور ”تمیز“ عمل واحد ہے کیونکہ تمیز
القلیل من الکثیر وہ بعینہ تمیز الکثیر من القلیل ہی ہے کمالاً مکملی اور ظاہر ہے کہ شئی واحد میں تفاوت ایک امر محال ہے چنانچہ
جب ”عمل“ (جو کہ تمیز ہے اور أُجرت کی بنیاد ہے) متفاوت نہ ہو تو أُجرت بھی لامحالہ متفاوت نہیں ہوگی بلکہ سب پر برابر
برابر تقسیم ہوگی۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج

قال ابن قطلوبغا:

①

قوله: (وأجرة القسّام على عدد رؤوسهم عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقالوا رحمهما الله

۱۔ بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۴۶۵/۵)، الفقه الإسلامي وأدلته (۴۷۶۱)

وكدأ في الكسب التالية ولكن بإيجاز:

الهامة (۴/۱۲)، البحر الرائق (۸/۲۷۰)، الجوهرة الثيرة (۲/۵۵۵)، تبیین الحقائق (۵/۲۶۶)، اللباب في شرح

الکتاب (۳/۱۶۸)، شرح الوقایة (۴/۲۰)، رد المختار (۹/۴۲۶)، حاشیة الطحطاوی علی الدر المختار (۴/۱۳۴)،

كشف الحقائق (۲/۲۰۹)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۲/۴۲۱)

تعالى: على قدر الأنصاء. قال الإسيبجي: الصحيح قول أبي حنيفة. (١)

٢ قال الحصكفي:

(وهو) أي ما يقدر (على عدد الرؤوس) عنده (وعندهما على قدر السهام) والأول الصحيح فإن المعقود عليه هو التمييز لا غير كما في المضمرات وغيرها. (٢)

٣ قال الشامي في جواب سوال عن هذا - كما ترى في ما يلي -:

(سئل)... هل تكون أجرة القسام على عدد الرؤوس؟

(الجواب): نعم وهذا عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى على قدر الأنصاء. قال في تصحيح القدوري قال الإسيبجي الصحيح قول أبي حنيفة وعليه مشى النسفي والمحبوبي وغيرهما. ومثله في شرح المنتقى للعلائي نقلاً عن المضمرات وعليه اقتصر صاحب التنوير وبه أفتى غير واحد. (٣)

٤ قال القهستاني:

(وهو) أي أجر القاسم عنده يقسم (على عدد الرؤوس) أي رؤوس المتقاسمين وعندهما على قدر أنصبتهم والأول الصحيح. (٤)

٥ قال الحلبي:

وهو على عدد الرؤوس وعندهما على قدر السهام. (٥) (ومن المعلوم أن القول المقدم فيه راجح وتقدم بيانه في مواضع عديدة).

٦ قول الإمام قول المتون. (٦) فهذا من ترجيح له أيضا.

٧ آخر الشارحون دليل الإمام فيه ومعظمهم ضمنوه جواب دليلهما. (٧) وهذا ترجيح لقوله عندهم كما عرف في موضعه.

١ - الترجيح والتصحيح (٥٦٠)

٢ - الدر المنقى (١٢٦/٤)

٣ - العقود الدرية في تنقيح الفتاوى الحامدية (١٧٩، ١٧٨/٢)

٤ - جامع الرموز (١٠١/٢)

٥ - ملتقى الأبحر (١٢٦/٤)

٦ - المبحثار للفتوى (٧٨/٢)، كنز الدقائق (٤٠٨)، الوقاية (١٩/٤)، النقاية (٨٧/٢)، غرر الأحكام (٤٢١/٢)، تنوير الأبصار (٤٢٦/٩)

٧ - الهداية (٤١٢/٤) المبسوط للسرخسي (٦/١٥)، البحر الرائق (٢٧٠/٨)، تبيين الحقائق (٢٦٦/٥)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (٤٦٥/٥)، شرح الوقاية (٢٠/٤)، شرح النقاية (٨٧/٢)، الاختيار لتعليل المختار (٧٨/٢)، رد المختار (٤٢٦/٩)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (١٣٤/٤)

[۲۴۲] اختلافی مسئلہ

وإذا حضر الشراء عند القاضي وفي أيديهم دار أو ضيعة
وآدعوا أنهم ورثوها عن فلان لم يقسمها القاضي عند أبي
حنيفة رحمه الله تعالى حتى يقيموا البينة على موته وعدد
ورثته، وقالوا رحمهما الله تعالى: يقسمها باعترافهم.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

فقہ کا اصول ہے:

”إقرار المقر إنما يثبت في حقه خاصة.“^(۱)

تقسیم مذکور در اصل ”قضاء علی المیت“ (میت کے خلاف فیصلہ کرنا) ہے کیونکہ قبل از تقسیم ترکہ میت کی ملکیت پر باقی رہتا ہے یہی وجہ ہے کہ اگر تقسیم سے پہلے پہلے ترکہ میں کچھ زیادتی پیدا ہو جائے (جیسے کوئی درخت تھا اور وہ پھل دار ہو گیا یا کسی جانور یا باندی نے بچہ جن دیا وغیرہ وغیرہ) تو اس زیادتی میں تنفیذ وصیت اور قضاء دیون دونوں درست ہیں جبکہ تقسیم کے بعد یہ درست نہیں ہوں گے۔

الغرض جب تقسیم سے قبل یہ ترکہ میت کی ملک پر باقی ہے تو یہ تقسیم گویا قضاء علی المیت ہوئی اور شرکاء حاضرین کا یہ اقرار مذکورہ بالا اصول فقہ کی رو سے ان کے غیر (اور وہ یہاں مورث/میت ہے) کے حق میں ثابت نہیں ہوگا۔
لہذا یہاں بینہ کا قائم کرنا ضروری ہوگا کیونکہ دوسرے کے خلاف فیصلہ کرنے کے لئے ”بینہ“ ہی ہوتی ہے (نہ کہ اقرار، کہ وہ تو صرف مقرر کے حق میں مؤثر ہوتا ہے کما تقدم)۔^(۲)

۱۔ قواعد الفقہ للبرکاتی (۱/۶۱) رقم (۴۳)

۲۔ انظر له:

مجمع الأنهر (۱۲۷/۴)، البحر الرائق (۲۷۰/۷)، بدائع الصنائع (۵/۴۷۱)، درر الحکام شرح غرر الأحکام

(۴۲۲/۲)، الہدایۃ (۴/۴۱۳)، تبیین الحقائق (۵/۲۶۶)، الاختیار لتعلیل المختار (۲/۷۹)، الجوہرۃ النیرۃ

(۲/۵۵۶)، شرح النقایۃ (۲/۹۰)، رد المختار (۹/۴۲۹)

قول مفتي بكي تخرىج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإذا حضر الشركاء عند القاضي وفي أيديهم دار أو ضيعة ادعوا أنهم ورثوها عن فلان لم يقسمها القاضي عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى حتى يقيموا البينة على موته وعدد ورثته، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: يقسمها باعترافهم، ويذكر في كتاب القسمة أنه قسمها بقولهم).

قال الإمام جمال الإسلام: الصحيح قول أبي حنيفة. (١)

② قال القهستاني:

(فإن ادعوا إرثه) أي العقار (عن فلان لا) يقسم (حتى يبرهنوا على موته) أي فلان (و) على (عدد ورثته) وقالوا: يقسم بمجرد الإقرار كما في النهاية وغيره والأول الصحيح كما في المضمرة. (٢)

③ قال قاضي خان:

قوم حضروا وطلبوا من القاضي قسمة العقار قال أبو حنيفة رحمه الله تعالى: لا يقسم ما لم يقيموا البينة على الوفاة وعلى عدد الورثة وعلى أن العقار في أيديهم ميراث عن أبيهم وقال صاحبه رحمهما الله تعالى: القاضي يقسم. (٣)

(القول المقدم فيه راجح - وهو قول الإمام هنا - كما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة وهو معروف لدى أرباب الإفتاء).

④ قال الحلبي:

ولا يقسم عقار بين الورثة بإقرارهم ما لم يبرهنوا على الموت وعدد الورثة، وعندهما يقسم. (٤) (ولا يخفى أن القول المقدم فيه راجح حسبما عرف في الأصول).

⑤ قال الأوشي:

إذا طلبت الورثة من القاضي قسمة العقار وقالوا هذا ورثنا عن أبينا لم يقسم القاضي بينهم حتى يقيموا البينة على موته وعدد ورثته عند أبي حنيفة. (٥) (اقتصر المصنف العلامة على قول الإمام لكونه

١ - الترجيح والتصحيح (٥٦٠)

٢ - جامع الرموز (١٠٥/٢، ١٠٦)

٣ - الفتاوى الخانية (١٤٨/٣)

٤ - ملتقى الأبحر (١٢٧/٤)

٥ - الفتاوى السراجية (١١٠)

مختاراً في الباب وراجحاً عنده، كما لا يخفى).

① اختار أصحاب المتن قول الإمام. (۱) وهذا ترجيح له أيضاً.

② قد أخرج أصحاب الشروح دليل الإمام فيه. (۲) وذاك من ترجيح لقول الإمام عندهم كما تقدم بيانه فيما مر.

[۲۲۳] اختلاف في مسئلة

قال أبو حنيفة رحمه الله تعالى: لا يقسم
الرفيق ولا الجواهر وقال أبو يوسف
ومحمد رحمهما الله تعالى: يقسم الرفيق.

ملوظہ:

یہ تقسیم صرف اس وقت ممنوع ہے جب شرکاء میں سے ”کل“ کی بجائے ”بعض“ کی جانب سے تقسیم کا مطالبہ ہو۔ یعنی بعض شرکاء تقسیم کرانا چاہتے ہوں اور بعض دیگر اس تقسیم کے حق میں نہ ہوں تو اس وقت قاضی (ان بعض کے مطالبہ کی بناء پر) جبراً یہ تقسیم نہیں کرے گا البتہ اگر سب شرکاء اس میں باہم رضامند ہوں تو پھر یہ تقسیم ممنوع نہ ہوگی کما ہونا ہر۔ (۳)

توضیح الاختلاف:

تقسیم غلام میں اختلاف مذکور صرف اس صورت میں ہے جب اکیلے غلام ہوں یعنی ان کے ساتھ ”عروض“ میں سے کوئی شی نہ ہو چنانچہ اگر غلام کے ساتھ دوسری کوئی قابل تقسیم شئی ملادی گئی ہو تو بالاتفاق اس غلام میں بھی تبعاً تقسیم جائز ہوگی کیونکہ بعض اشیاء مقصوداً تو ثابت نہیں ہوتیں لیکن تبعاً للغير ان کا ثبوت متحقق ہو جاتا ہے کما لا يخفى۔

۱۔ المختار للفتویٰ (۷۹/۲)، کنز الدقائق (۴۰۸)، الوقایہ (۲۰/۴)، النقایہ (۸۹/۲، ۹۰)، غرر الأحکام (۴۲۱/۲)،
تویر الأبصار (۴۲۹/۹)

۲۔ الہدیۃ (۴۱۳/۴)، بدائع الصنائع (۴۷۱/۵)، البحر الرائق (۲۷۱، ۲۷۰/۷)، تبیین الحقائق (۲۶۶/۵)، شرح النقایہ
(۹۰/۲)، الاختیار لتعلیل المختار (۷۹/۲)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۴۲۲/۲)، ردالمحتار (۴۲۹/۹)

۳۔ الجوہرۃ النیرۃ (۵۵۷/۲)، النقایہ مع شرحہ لفخر الدین (۸۸/۲)، شرح ابن ملک علی مجمع البحرین - علی ہامشہ -
(۷۸۴)، المختار للفتویٰ (۸۰/۲)، تبیین الحقائق (۲۶۹/۵)، رمز الحقائق (۱۹۴/۲)، درر الحکام شرح غرر الأحکام
(۴۲۳/۲)، فتاویٰ النوازل (۳۸۹)

نیز یہ بھی کہ وہ (اکیلے) غلام صرف مذکر یا صرف مؤنث ہوں کیونکہ مذکر اور مؤنث دونوں کے مخلوط ہونے کے وقت بالا جماع ان کی تقسیم نہیں ہوگی کیونکہ انسانوں میں مذکر اور مؤنث بلا خلاف دو مختلف جنسیں ہیں۔^(۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

(۱) عن جابر وأنس قال: قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: لصوت أبي طلحة في الجيش خير من ألف رجل. (۲)

دو آدمیوں کے مابین تفاوت، دو جنسوں کے باہمی تفاوت سے کہیں زیادہ ہوتا ہے کیونکہ ہر انسان باطنی اوصاف (جیسے علم، فہم، تحمل، دانائی، صوت، مہارت، شجاعت اور رشاقہ وغیرہ) میں دوسرے انسان سے یکسر مختلف ہوتا ہے لہذا یہ جنس مختلف کی طرح ہو گیا۔ اور بسا اوقات ایک آدمی اپنی ہی جنس کے ہزار آدمیوں سے بہتر ہوتا ہے جیسا کہ حدیث بالا سے بھی اس کی تائید ہوتی ہے اور ایک شاعر نے بھی اسے یوں قلمبند کیا ہے:

ولم أر أمثال الرجال تفاوتاً

إلى الفضل حتى غداً ألف بواحد

الغرض تفصیل بالا کی روشنی میں انسان جب مختلف الاجناس اشیاء کی طرح ہو گئے تو ان میں جبراً تقسیم بھی درست نہیں ہوگی جیسا کہ اجناس مختلفہ میں نہیں ہوتی۔^(۳)

(ب) قال عبد الله بن عمر -رضي الله عنهما- سمعت رسول الله صلى الله عليه وسلم يقول: "إنما

۱۔ البحر الرائق (۲۷۵/۸)، الفتاوى الهندية (۲۰۶/۵)، الفتاوى الخانية (۱۵۰/۳)، تبیین الحقائق (۲۷۰/۵)، رمز الحقائق (۱۹۴/۲)

۲۔ المستدرک للحاکم (۳۹۷/۳) رقم (۵۵۰۳)

قال الذهبي في التلخيص: رواه ثقات على شرط مسلم

۳۔ خلاصة الدلائل لحسام الدين الرازي (۳۴۰/۲)، رد المحتار (۴۳۳/۹)

وكذا في الكتب التالية ولكن بالإيجاز:

الهداية (۴۱۵/۴)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۴۲۳/۲)، شرح الوقاية (۲۲/۴)، شرح النقاية لفخر الدين

(۸۸/۲)، فتاوى النوازل (۳۸۹)

الناس كالإبل المائة لا تكاد تجد فيها راحلة“۔^(۱)

امام بصاصؒ نے قدرے منفرد اسلوب سے زیر بحث مسئلہ کے متدل کو یوں بیان کیا ہے:

تقسیم ”بطریق مساوات حقوق دینے“ کا نام ہے اور غلاموں میں یہ برابری ناممکن ہے کیونکہ بنی آدم کے مابین تفاوت پایا جاتا ہے پھر اس پر حدیث بالا ”انما الناس كالإبل النخ“ سے استیناس کیا ہے اور شعر مذکور بھی اس پر پیش کیا ہے۔ اس کے بعد کہا ہے کہ جب معاملہ اس طرح ہے یعنی ان میں مساوات ممکن نہیں تو بر بنائے عدم مساوات ان (غلاموں) کی تقسیم بھی درست نہیں ہوگی۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وقال أبو حنيفة: لا يقسم الرقيق ولا الجواهر لتفاوته وقال أبو يوسف ومحمد: يقسم الرقيق)

قال الإمام بهاء الدين في شرحه: الصحيح قول أبي حنيفة.^(۳)

② قال الحلبي:

ولا الجواهر ولا الحمام ولا البئر ولا الرحي ولا الثوب الواحد ولا الحائط بين دارين إلا

برضاهم، وكذا الرقيق خلافا لهما.^(۴) (القول المقدم فيه راجع حسب تصريح الشامي والمصنف به كما عرفت غير مرة).

③ قال قاضي خان:

وإن كان الكل ذكورا أو إناثا وليس مع الرقيق شيء آخر فطلب بعض الورثة قسمته وأبى البعض

أو أبى أحد الورثة لا يقسم بينهم في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى ولا يجبرهم على ذلك وقال

۱۔ صحيح البخاري (۳۳۲/۱۶) رقم (۶۴۹۸) وكذا فيما يلي بغير لفظه:

صحيح ابن حبان (۴۶/۱۴) رقم (۶۱۷۲)، صحيح مسلم (۱۹۲/۷) رقم (۶۶۶۳)، مسند أحمد بن حنبل (۷/۲)

رقم (۴۵۱۶)، السنن الكبرى للبيهقي (۱۹/۹) رقم (۱۸۲۴۶)، سنن ابن ماجه (۱۳۲۱/۲) رقم (۳۹۹۰)، سنن

الترمذي (۱۵۳/۵) رقم (۲۸۷۲)، مسند الطيالسي (۲۵۹/۱) رقم (۱۹۱۴)، مسند عبد بن حميد (۲۳۸/۱) رقم

(۷۲۴)، مصنف عبد الرزاق (۲۴۶/۱۱) رقم (۲۰۴۴۷)

۲۔ شرح مختصر الطحاوي له (۴۷۴/۸)

۳۔ الترجيع والتصحيح (۵۶۲)

۴۔ منتقى الأبحر (۱۳۰/۱۲۹/۴)

صاحبه رحمهما الله تعالى: يقسم ويجبرهم على القسمة. ^(١) (ولا يخفى أن القول المقدم فيه راجح حسبما عرف في الأصول وتقدم بيانه في مواضع عديدة).

④ قال السمرقندي:

ولا يقسم الرقيق والجواهر لتفاوتهما إلا بتراضيهما لأن التفاوت في الآدمي فاحش. ^(٢) (اقتصر المصنف العلام على هذا القول ولم يذكر فيه أي اختلاف - وإن كانت المسألة مختلف فيها - فهو يدل على أن هذا هو المختار والراجح عنده في الباب، ومزيده آيد به ذكر الدليل له).

⑤ قال الأوشى:

الرقيق والجواهر والحمام والرحى لا يقسم بطلب أحدهم. ^(٣) (عدم التعرض لذكر الاختلاف فيه وجزم هذا القول في موضع الخلاف بالاختصار عليه يدل أن هذا هو المختار والراجح عنده في الباب).

⑥ قال الأفغاني:

(ولا يقسم الجنتين) ... (والجواهر والرقيق) لتفاوتهما وقال: يقسم الرقيق. ^(٤) (فاكتفى به الشارح التحرير ولم يعلل قولهما. فهذا علم أن قوله قد ترجح عنده على ما تقرر في أصول الإفتاء).

⑦ اختار أصحاب المتن قول الإمام. ^(٥) وهذا ترجيح له أيضا كما عرفت.

⑧ قد أصر أصحاب الشروح دليل الإمام فيه وأكثرهم ضمنوه جواب دليلهما. ^(٦) (وذاك من ترجيح لقوله عندهم وقد مر بيانه غير مرة).

١- الفتاوى الحانية (١٥٠/٣)

٢- فتاوى النوازل (٣٨٩)

٣- الفتاوى السراجية (١١١)

٤- كشف الحقائق (٢١٠/٢)

٥- المختار للفتوى (٨٠/٢)، كنز الدقائق (٤١٠)، الوقاية (٢٢/٤)، النقاية (٨٨/٢)، مجمع البحرين (٧٨٤)، غرر الأحكام (٤٢٣/٢)، تنوير الأبصار (٤٣٣/٩)

٦- الهداية (٤١٥/٤)، تبين الحقائق (٢٦٩/٥)، البحر الرائق (٢٧٥/٨)، بدائع الصنائع (٤٦٩/٥)، الاختيار لتعليل المختار (٨٠/٢)، رمز الحقائق (١٩٤/٢)، شرح الوقاية (٢٢/٤)، شرح النقاية (٨٩/٢)، شرح النقاية لفخر الدين (٨٨/٢)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٤٢٣/٢)

[۲۴۴] اختلافی مسئلہ

وإذا كانت دُورٌ مشتركةٌ في مصرٍ واحدٍ
قسمت كل دار على حدتها في قول أبي حنيفة
رحمه الله تعالى، وقالوا رحمهما الله تعالى: إن
كان الأصلح لهم قسمة بعضها في بعض قسمها.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

”دور“ اگرچہ نفس سکنی کے اعتبار سے جنس واحد ہوتے ہیں مگر وجوہ سکنی و مقاصد کے لحاظ سے اجناس مختلفہ میں شمار ہوتے ہیں۔

اور مقاصد کے اعتبار سے۔ جبکہ ”دور“ میں مقاصد ہی مطلوب و معتبر ہوتے ہیں۔ ان میں چونکہ تفاوت فاحش پایا جاتا ہے مثلاً محل وقوع، پڑوسی اور مسجد و بازار کے قرب وغیرہ کے بدلنے سے مکان کی حیثیت و قیمت بدل جاتی ہے لہذا یہ اجناس مختلفہ کے بمنزلہ ہو گئے اس لیے ہر گھر کو علیحدہ علیحدہ تقسیم کیا جائے گا ورنہ ان کی تقسیم میں برابری نہیں ہو سکے گی۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإن كانت دور مشتركة في مصر واحد قسمت كل دار على حدتها في قول أبي حنيفة، وقال أبو يوسف ومحمد: إن الأصلح لهم قسمة بعضها في بعض قسمها).
قال الإسيبجاني: الصحيح قول أبي حنيفة.^(۲)

۱۔ مستفاد مما يلي:

مجمع الأنهر (۱۳۰/۴)، البحر الرائق (۲۷۶/۸)، الهداية شرح البداية (۴۱۵/۴)، تبیین الحقائق (۲۷۰/۵)، الاختیار لتعلیل المختار (۸۱/۲)، شرح النقایة لفخر الدین (۸۹/۲)، کشف الحقائق (۲۱۱/۲)، فقہ الإسلامی وأدلته (۴۷۵۱، ۴۷۵۲)

۲۔ الترجیح والتصحیح (۵۶۳)

قال داماد أفندي:

(والدور) المشتركة بين الاثنين أو أكثر كلها (في مصر واحد يقسم كل) واحدة (على حديثه) لا بتراضي الشركاء عند الإمام وهو الصحيح. ^(١)

قال القهستاني:

(ودور) أو أقرحة أو كروم (مشتركة) ولو في مصر قسم كل عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى وهو الصحيح كما في المضمورات. ^(٢)

قال الزحيلي:

أما إذا كانت الدور المشتركة في بلد واحد، فتقسم أيضًا عند أبي حنيفة كل دار على حدة؛ لأن الدور أجناس مختلفة، لاختلاف المقاصد باختلاف المحال (المواقع) والجيران، والقرب من المسجد والماء والسوق مثلاً، فلا يمكن التعديل في القسمة وإنما تقسم قسمة تفريق، ولا يضم بعض الأنصبة إلى بعض، إلا إذا تراضوا. وهذا هو الصحيح عند الحنفية. ^(٣)

قال الحلبي:

والدور في مصر واحد يقسم كل على حديثه وقالوا: إن كان الأصلح قسمة بعضها في بعض جاز. ^(٤) (ولا يخفى أن القول المقدم فيه راجع حسبما عرف في موضعه وقد تقدم بيانه قبل). كذا في الكتب الأخر. ^(٥)

مشى أصحاب المتن على قول الإمام ترجيحاً له. ^(٦) كما هو ظاهر

أتى الشارحون بتأخير دليل الإمام فيه. ^(٧) وهذا ترجيح لقوله عندهم كما عرفت.

١- مجمع الأنهر (١٣٠/٤)

٢- جامع الرموز (١٠٤/٢)

٣- الفقه الإسلامي وأدلته (٤٧٥١، ٤٧٥٢)

٤- ملتنقى الأبحر (١٣٠/٤)

٥- الفتاوى الخانية (١٥٠، ١٥١)؛ حيث قدم قول الإمام فيها

فتاوى النوازل (٣٨٩)؛ حيث اقتصر على قول الإمام في معرض الخلاف

كشف الحقائق (٢١١/٢)؛ حيث علل قول الإمام فقط وأهمل تعليل ما سواه

٦- كنز الدقائق (٤١٠)، الوقاية (٢٢/٤)، النقاية (٨٩/٢)، غرر الأحكام (٤٢٣/٢)، تنوير الأبصار (٤٣٥/٩)

٧- الهداية شرح البداية (٤١٥/٤)، البحر الرائق (٢٧٦/٨)، تبیین الحقائق (٢٧٠/٥)، شرح النقاية لفخر الدين

(٨٩/٢)، الاختيار لتعليل المختار (٨١/٢)

[۲۳۵] اختلافی مسئلہ

وإن استحقَّ بعضُ نصيبِ أحدهما بعينه لم تفسخ القسمة عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى ورجع بحصة ذلك من نصيب شريكه، وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى: تفسخ القسمة.

تصحیح الاختلاف:

ذكر الإمام القدوري هنا الاختلاف في استحقاق بعض بعينه. والصحيح أن الاختلاف في استحقاق بعض شائع (أي غير معين) من نصيب أحدهما فأما في استحقاق بعض معين لا تفسخ القسمة بالإجماع ولو استحق بعض شائع في الكل تفسخ بالاتفاق. فهذه ثلاثة أوجه. والوجه الأول هو مسألة الكتاب. ومحمد رحمه الله مع أبي حنيفة رحمه الله على الأصح. ^(۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

صحت تقسیم کا انحصار معنی "افراز" (حصے مکمل طور پر الگ کر دینا) کے تحقق پر ہے لہذا جس تقسیم میں "افراز" موجود ہوگا وہ تقسیم صحیح و نافذ ہوگی اور جہاں یہ معدوم ہوگا وہ تقسیم غیر صحیح اور قابل فسخ ہوگی۔

صورت بالا میں معنی "افراز" معدوم نہیں ہوا یہی وجہ ہے کہ ابتداء بھی اس طرز پر تقسیم جائز ہے بایں طور کہ شروع میں گھر کے دو حصے کر لئے جائیں: مقدم اور مؤخر۔ پھر نصف مقدم کو شریکین اور ثالث کے مابین مشترک قرار دیا جائے اور نصف مؤخر کو فقط شریکین میں مشترک رکھا جائے۔

پھر شریکین اسے آپس میں اس طرح تقسیم کر لیں کہ شریکین کا مقدم حصہ اور مؤخر میں سے صرف چوتھائی حصہ ان دونوں میں سے ایک شریک کیلئے ہو۔

۱۔ الہدایۃ (۴/۲۰) بشیء یسیر من تغیر وزیادۃ

و کذا فی البحر الرائق (۸/۲۸۴)، تبیین الحقائق (۵/۲۷۴)، رمز الحقائق (۲/۱۹۶)، فتاویٰ النوازل (۳۹۰)

والدر المختار (۹/۴۴۲)

چنانچہ جب اس طرح ابتداً تقسیم جائز ہے تو بلاشبہ انتہاء بھی جائز ہوگی اور معنی افزائے ثبوت چونکہ اس زیر بحث تقسیم میں پایا گیا ہے لہذا یہاں فتح تقسیم کی کوئی حاجت نہیں ہے۔ بلکہ یہ جزء معین کے استحقاق کی طرح ہو گیا ہے اور اس میں بالاتفاق عدم فتح کا حکم ہے کما عرفت، اس لئے یہاں بھی عدم فتح کا حکم ہوگا۔^(۱)

قول مفتیؒ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإذا استحق بعض نصيب أحدهما بعينه لم تفسخ القسمة عند أبي حنيفة ورجع بحصة ذلك من نصيب شريكه، وقال أبو يوسف: تفسخ القسمة).

قال في الهداية وشرح الزاهدي: ذكر المصنف الاختلاف في استحقاق بعض بعينه، وهكذا ذكر في الأسرار، والصحيح أن الاختلاف في استحقاق بعض شائع من نصيب أحدهما... ولم يذكر قول محمد. وذكره أبو سليمان مع أبي يوسف، وأبو حفص مع أبي حنيفة، وهو الأصح. وهكذا ذكره الإسيحابي، قال: والصحيح قولهما.^(۲)

② قال الحلبي:

ولو استحق بعض معين من نصيب البعض لا تفسخ ويرجع بقسطه في حظ شريكه، وكذا في الشائع وعند أبي يوسف تفسخ.^(۳) (القول المقدم فيه راجح حسب تصريح الشامي والمصنف به وقد عرفته غير مرة).

③ قال التمرتاشي والحصكفي:

(وإن استحق بعض معين من نصيبه لا تفسخ القسمة اتفاقاً) على الصحيح (وفي استحقاق بعض شائع في الكل تفسخ) اتفاقاً (وفي) استحقاق (بعض شائع من نصيبه لا تفسخ) جبراً خلافاً للثاني (بل) المستحق منه (يرجع) بحصة ذلك (في نصيب شريكه) إن شاء أو نقض القسمة دفعا لضرر الشقيص.^(۴)

۱۔ انظر له (بتسهيل):

الهداية (۴/۴۲۰)، البحر الرائق (۸/۲۸۴)، الاختيار لتعليل المختار (۲/۸۴)، كشف الحقائق (۲/۲۱۳)

۲۔ الترجيح والتصحيح (۵۶۶)

۳۔ ملتقى الأبحر (۴/۱۳۵)

۴۔ الدر المختار (۹/۴۴۲)

قال الأوشى:

- ٤ دار بين رجلين اقتسماها... ولو استحق نصف ما في يد أحدهما معلوما أو مشاعا فالمستحق عليه إن شاء أبطل القسمة وإن شاء رجع على صاحبه بحصته من ذلك. ^(١) (الاقتصار عليه - في معرض الخلاف - أمانة ترجيحه عنده؛ كما لا يخفى وسبق بيانه).
- ٥ لما كان محمد رحمه الله فيها مع أبي حنيفة رحمه الله على الأصح ^(٢)، فالترجيح لقولهما (أي لقول الطرفين)؛ لأنه لا خلاف في الأخذ بقول الإمام إذا وافقه أحدهما، على ما قال الشامي. ^(٣)
- ٦ اعتمد قول الطرفين، النسفى والمحبوبى وصدر الشريعة الأصغر والتمرتاشى وملا خسرو. ^(٤) وهذا لكونه راجحا عندهم على ما تقرر في الأصول.
- ٧ قد أخرج أصحاب الشروح دليل الطرفين فيه وبعضهم ضمنوه جواب دليله. ^(٥) وذاك ترجيح لقولهما عندهم على ما عرفت.

١- الفتاوى السراجية (١١١)

٢- قد وقع التصريح بمعنيته مع الإمام على القول الأصح في ما يلي من الكتب المعتمدة:

البحر الرائق (٢٨٤/٨)، الهداية (٤٢٠/٤)، المحيط البرهاني في الفقه النعماني (٣٧٣/٧)، تبين الحقائق (٢٧٤/٥)، مجمع الأنهر (١٣٥/٤)، الدر المنتقى (١٣٥/٤)، رمز الحقائق (١٩٦/٢)، الجوهرة النيرة (٥٦٢/٢)، درر الأحكام شرح غرر الأحكام (٤٢٥/٢)، شرح النقاية (٩٢/٢)، مجمع البحرين (٧٨٥)، شرح الوقاية (٢٥/٤)

٣- في شرح عقود رسم المفتي (ص: ٢٠)

٤- بنشر على ترتيب السلف: كنز الدقائق (٤١٢)، الوقاية (٢٥/٤)، النقاية (٩٢/٢)، تنوير الأبصار (٤٤٢/٩)، غرر الأحكام (٤٢٥/٢)

٥- الهداية (٤٢٠/٤)، تبين الحقائق (٢٧٤/٥)، البحر الرائق (٢٨٤/٨)، كشف الحقائق (٢١٣/٢)، الاختيار لتعليل

المختار (٨٤/٢) -

کتاب الإکراه

[۲۴۶] اختلافی مسئلہ

وإن أكره على الزنا وجب عليه الحد عند أبي
حنيفة رحمه الله تعالى، إلا أن يكرهه السلطان.
وقالا رحمهما الله تعالى: لا يلزمه الحد.

توضیح الاختلاف:

”اکراہ“ سے ہمارے ائمہ ثلاثہ کے نزدیک بالاتفاق حد لازم نہیں ہوتی۔ اختلاف اس میں ہے کہ شرعاً ”اکراہ“ متحقق کب ہوتا ہے؟

امام صاحبؒ کے نزدیک اکراہ صرف بادشاہ کی جانب سے ہی متحقق ہو سکتا ہے چنانچہ غیر سلطان کی صورت میں اکراہ کے عدم تحقق کی بناء پر حد لگائی جائے گی اور صاحبینؒ کے ہاں ہر مغلّب صاحب قدرت شخص سے اکراہ پایا جاسکتا ہے خواہ وہ بادشاہ ہو یا نہ ہو لہذا اس میں حد نہیں لگے گی۔

تاہم مختصر ائیوں کہا جاسکتا ہے کہ غیر سلطان سے اکراہ کا تحقق عند الامام محذور اور عند صاحبین ممکن ہے۔^(۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں صاحبین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

”اکراہ“ میں جو معتبر اور مؤثر کلمہ ہے وہ ہلاکت کا خوف ہے ظاہر ہے کہ اس میں بادشاہ وغیر بادشاہ کا کوئی فرق نہیں ہے کیونکہ جو شخص زور آور ہو اور اپنی دھمکی کو پورا کر دینے پر قادر بھی ہو تو اس کی طرف سے خوف ہلاکت پایا جاتا ہے بلکہ یوں کہیے کہ یہ امر غیر بادشاہ میں تو ”اظہر“ ہے کیونکہ شخص مذکور دھمکی دینے کے بعد اپنے مخاطب سے امر مطلوب کے حصول میں جلد بازی سے کام لیتا ہے تاکہ بادشاہ وغیرہ کو پتہ نہ چل جائے جس سے میری اپنی جان ہی خطرے میں پڑ جائے اور اس کو

۱۔ مستفاد ممابلی: شرح الوقایہ (۳/۳۴۳)، البحر الرائق (۵/۳۱)، فتاویٰ قاضی خان (۳/۴۶۸، ۴۶۹) وغیرہا

میرے ہاتھ سے چھڑا لیا جائے اس لیے مخاطب سے مطلوبہ امر کے حصول میں تھوڑی دیر ہو جانے سے بھی اپنی دھمکی جلد ہی واقع کر دیتا ہے۔

جبکہ بادشاہ خود صاحب امر و اقتدار ہوتا ہے اسے کسی کا خوف نہیں ہوتا اس لیے وہ دھمکی دینے کے بعد جلت کی بجائے تحمل و تمکنت کے ساتھ اس سے وہ کام کرا سکتا ہے۔ چنانچہ بادشاہ کی دھمکی سے جو کہ جلت کی بجائے اناہت (دھبراؤ) کے ساتھ مخاطب سے کام کرا سکتا ہے۔ جب آکراہ تحقق ہو جاتا ہے تو متغلب قادر سے بدرجہ اولیٰ اس کا ثبوت پایا جائے گا۔
الغرض تفصیل بالا کی روشنی میں جب غیر سلطان سے آکراہ کا تحقق عین ممکن ہو تو صورت بالا میں حد زنا بھی قائم نہیں کی جائے گی۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال الأوشی:

إذا أكرهه السلطان على الزنا فزنى لم يحد ولو كان المكروه غير السلطان فعند أبي حنيفة رحمه الله تعالى يحد وقالوا: لا، وعليه الفتوى.^(۲)

② في الهندية:

من أكرهه السلطان حتى زنى فلا حد عليه. وكان أبو حنيفة - رحمه الله تعالى - أولا يقول: يحد. ثم رجع فقال: لا يحد. وإن أكرهه غير السلطان قال أبو يوسف ومحمد - رحمهما الله تعالى -: لا يحد كذا في فتح القدير. وعليه الفتوى كذا في السراجية.^(۳)

③ قال قاضی خان:

لا يتحقق (الإكراه) إلا من السلطان في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى وفي قول صاحبيه رحمهما الله تعالى يتحقق من كل متغلب يقدر على تحقيق ما هدد به وعليه الفتوى.^(۴)

④ قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإن أكرهه على الزنا وجب عليه الحد عند أبي حنيفة، إلا أن يكرهه السلطان).

۱۔ مأخوذ مما يلي:

تبیین الحقائق (۳/۱۸۵)، المسبوط للسرخسي (۹/۵۹)، البحر الرائق (۵/۳۱)، الهداية (۲/۵۱۰)

۲۔ الفتاوی السراجیہ (۶۰)

۳۔ الفتاوی الہندیہ (۲/۱۵۰)

۴۔ الفتاوی الخانیہ (۳/۴۸۳)

.... وقال أبو يوسف و محمد: لا يلزمه الحد؛ لأن الإكراه يتحقق من غيره، وعليه الفتوى.
قال القاضي الإمام فخر الدين قاضيخان: الإكراه لا يتحقق إلا من السلطان في قول أبي حنيفة.
وفي قول صاحبيه يتحقق من كل متغلب يقدر على تحقيق ما هدد به، وعليه الفتوى. وفي الحقائق:
والفتوى على قولهما. ^(١)
٥ قال الشامي:

(قوله ولا بالزنا ياكراه) هذا ما رجع إليه الإمام، وكان أو لا يقول إن الرجل يحد؛ لأنه لا يتصور
إلا بانتشار الآلة، وهو آية الطوعية، بخلاف المرأة فلا تحد إجماعاً، وأطلق فشمّل الإكراه من غير
السلطان على "قولهما المفتى به" من تحققه من غيره، وهو اختلاف عصر وزمان. ^(٢)
٦ قال الحلبي:

ولو أكره على الزناء ففعل حد ما لم يكرهه السلطان وعندهما لا حد عليه وبه يفتي. ^(٣)
٧ قال ابن الهمام:

(فإن أكرهه غير السلطان حد عند أبي حنيفة) لعدم تحقق الإكراه من غيره فكان مختاراً في
الزنا... (وقال أبو يوسف و محمد: لا يحد لتحقيق الإكراه من غير السلطان)... قال المشايخ: وهذا
اختلاف عصر وزمان، ففي زمن أبي حنيفة ليس لغير السلطان من القوة ما لا يمكن دفعه بالسلطان، وفي
زمنهما ظهرت القوة لكل متغلب فيفتى بقولهما. ^(٤)
٨ كذا في الكتب الأخر. ^(٥)

١- الترجيح والتصحيح (٥٧٢، ٥٧١)

٢- رد المحتار (٤٦/٦)

٣- ملتقى الأبحر (٤٨/٤)

٤- فتح القدير (٢٦١، ٢٦٠/٥)

٥- خلاصة الفتاوى (٢٠٧/٤)، البحر الرائق (٣١/٥)، الكفاية (٥٦/٥)، البناية (٤١٥/٨)، الدر الممتقى (٣٩/٤)،

تبيين الحقائق (١٨٥/٣)، النافع الكبير شرح الجامع الصغير (٢٨١/١، ٢٨٢)، الفقه الإسلامي وأدلته (٤٤٤٩)

كتاب السير

[۲۳۷] اختلافی مسئلہ

ولا يفادی بالأسارى عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى،
وقالا رحمهما الله تعالى: يفادی بهم أسارى المسلمين.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) (أ) قوله تعالى: [فَاقْتُلُوا الْمُشْرِكِينَ حَيْثُ وَجَدْتُمُوهُمْ] ^(۱)

(ب) قوله تعالى: [فَاصْرَبُوا فَوْقَ الْأَغْنَقِ] ^(۲)

آیات بالا سے معلوم ہوا کہ قتل مشرکین فرض ہے لہذا اس فریضہ کو مفاداة (ادلہ بدلہ سے قیدی رہا کرنا) سے ترک نہیں کیا جائے گا جبکہ اس فرض کو سرانجام دینے پر قدرت بھی حاصل ہو۔ ^(۳)

(۲) قوله تعالى:

[فَاتِلُوا الَّذِينَ لَا يُؤْمِنُونَ بِاللَّهِ وَلَا بِالْيَوْمِ الْآخِرِ... حَتَّى يُعْطُوا الْجِزْيَةَ عَنْ يَدٍ وَهُمْ صَاغِرُونَ] ^(۴)

اس آیت میں اللہ تعالیٰ نے دو امور میں سے ایک امر لازم فرمایا ہے: قتل کفار یا جزیہ۔ چنانچہ ان کفار کو واپس کرنا حکم آیت کو ساقط کرتا ہے۔ ^(۵)

۱۔ [التوبة: ۵]

۲۔ [الأنفال: ۱۲]

۳۔ المبسوط للسرخسي (۱۳۹/۱۰)، الفتاوى الولوالجية (۲۸۷/۲)، بدائع الصنائع (۹۵/۶)، الاختيار لتعليل المختار

(۴/۱۳۳)، الموسوعة الفقهية الكويتية (۶۲/۳۲)

۴۔ [التوبة: ۲۹]

۵۔ شرح مختصر الطحاوي للحصاص (۱۵۹/۷)

- (۳) قوله تعالى: [وَقَاتِلُوهُمْ حَتَّى لَا تَكُونَ فِتْنَةً] (۱)
 ارشاد مذکور میں حکم دیا گیا ہے کہ ان کو قتل کرو یہاں تک کہ فتنہ (کفر) ختم ہو جائے جبکہ ان کو واپس کرنے کی صورت میں تو فتنہ اور بڑھے گا جو کہ آیت بالا کے مقتضی کے خلاف ہے۔ (۲)
 (۴) فقہ کا قاعدہ ہے:

”یتحمل الضرر الخاص لدفع ضرر عام“۔ (۳)

کافر قیدی رہا کر کے مسلمان قیدی کو چھڑانے کی صورت میں بہر جانب ضرر پایا جاتا ہے کافر کو واپس کرنے میں ضرر ظاہر ہے کہ اس میں مسلمانوں کی طرف سے کفار کی اعانت ہے جس سے یہ قیدی دوبارہ ہم مسلمانوں سے لڑیں گے اور دوسری طرف ایک مسلمان قیدی کا کفار کی اذیتوں میں مبتلا رہنا ایک مستقل ضرر ہے تاہم یہ ایک خصوصی نوعیت کا ضرر ہے جس کا اثر صرف فرد واحد یعنی اس کی ذات تک محدود ہے جبکہ کفار کو واپس کرنے کا ضرر سب مسلمانوں کو محیط ہے کہ یہی کفار وہاں پہنچنے کے بعد پھر ان کے ساتھ مل کر تمام مسلمانوں کو قتل (کر کے ان کی سلطنتوں پر قابض آ کر طحڑانہ نظام نافذ) کرنے کا اقدام کریں گے۔

چنانچہ اصول مذکور کے تناظر میں اس ضرر خاص کا قتل کر کے اس عام و شائع ضرر کے دفع کرنے کو ترجیح دی جائے گی۔ (۴)

قول مفتی بہ کی تخریج:

فی الہندیہ:

ولا تجوز مفاداة أسرارهم بأسارانا عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - كذا في الكافي وهكذا في المتن، والصحيح قول أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - كذا في الزاد. (۵)

۱۔ [البقرة: ۱۹۳]

۲۔ شرح مختصر الطحاوی للحصاص (۱۵۹/۷)

۳۔ درر الحکام فی شرح محلة الأحکام (۴۰/۱)، رقم المادة (۲۶)، وكذا في قواعد الفقه للبرکتي (۱۳۹/۱) رقم القاعدة (۳۹۸)

۴۔ الموسوعة الفقهية الكويتية (۶۲/۳۲)

وتجد معنى نفس هذا المضمون في الكتب الآتية أيضا:

البحر الرائق (۱۴۰/۵)، الهداية شرح البداية (۵۵۲/۲)، الجوهر النيرة (۵۸۱/۲)، الاختيار لتعليل المختار (۱۳۳/۴)،

رمز الحقائق (۲۴۸/۱)، كشف الحقائق (۳۰۹/۱)، اللباب في شرح الكتاب (۱۸۷/۳)

۵۔ الفتاوى الهندية (۲۰۶/۲)

قال ابن قطلوبغا:

١

قوله: (ولا يفادى بالأسارى عند أبي حنيفة، وقال أبو يوسف ومحمد: يفادى بهم أسارى المسلمين).

قال الإسيبجي: الصحيح قول أبي حنيفة. ^(١)

قال الحصكفي:

٢

(ويجوز) الفداء (بالأسارى عندهما) وعند الشافعي يجوز المنّ والفداء. والصحيح قول أبي

حنيفة كما في الزاد. ^(٢)

قال داماد أفندي:

٣

(ويجوز) الفداء (بالأسارى) أي بأسارى المسلمين (عندهما) تخلصا للمسلم، وهو قول

الشافعي ولا يجوز عند الإمام؛ لأن في المفاداة تكثير سواد الكفرة، وفي الترك رجاء إسلامهم. قال

الإسيبجي: والصحيح قول الإمام. ^(٣)

قال القهستاني:

٤

و (نفس) فداء هم أي إطلاقهم ببدل هو إما مال وذا لا يجوز في المشهور... وإما أسير مسلم

وذا لا يجوز عنده ويجوز عندهما. والأول الصحيح كما في الزاد. ^(٤)

كذا في التاتارخانية عن الزاد. ^(٥)

٥

آخر الشارحون وغيرهم دليل الإمام فيه. ^(٦) وذلك لكون قوله مختارا وراجحا عندهم كما

عرف من صنيعهم في هذا الباب.

٦

١- الترجيح، التصحيح (٥٧٧، ٥٧٦)

٢- الدر المنقى (٤٢٣/٢)

٣- مجمع الأنهر (٤٢٣/٢)

٤- جامع الرموز (٥٦٣/٢)

٥- الفتاوى التاتارخانية (١٩٤/٥)

٦- المبسوط للسرخسي (١٣٩/١٠)، الهداية شرح البداية (٥٥٢/٢)، بدائع الصنائع (٩٥/٦)، الاختيار لتعليل

المختار (١٣٣/٤)، الفتاوى الولوالجية (٢٨٧/٢)، رمز الحقائق (٢٤٨/١)

[۲۳۸] اختلافی مسئلہ

ولا يجوز أمان العبد الممّحور عليه عند أبي حنيفة رحمه
الله تعالى إلا أن يأذن له مولاه في القتال، وقال
أبو يوسف و محمد - رحمهما الله تعالى - : يصح أمانه.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مسئلہ:

(۱) قوله تعالى: ﴿ضَرَبَ اللَّهُ مَثَلًا عَبْدًا مَمْلُوكًا لَا يَقْدِرُ عَلَى شَيْءٍ﴾ (۱)

امام سرحدیؒ نے آیت بالا سے قول راجح پر بطریق ذیل استدلال کیا ہے:

اس آیت میں مذکور ہے کہ وہ کسی ”شئی“ پر قادر نہیں ہوا اور امان بھی ایک ”شئی“ ہے چنانچہ وہ امان پر بھی قادر نہیں ہوگا۔ واضح رہے کہ یہ عام ہے اس میں دعویٰ تخصیص درست نہیں کیونکہ اللہ تعالیٰ نے یہ مثل ”اصنام“ کے واسطے ذکر کی ہے اور ظاہر ہے کہ ان میں سے کوئی ایک بھی کسی ”شئی“ پر قادر نہیں ہوتا۔ (۲)

اور امام ہصاصؒ نے آیت مذکورہ سے اس طرح استدلال کیا ہے:

یہ بات تو معلوم ہے کہ اس آیت میں ”نفی قدرت“ مراد نہیں ہے کیونکہ ”حقیقت قدرت“ میں رقیق کا کوئی اثر و مداخلت نہیں ہے لہذا ”نفی ملک“ ہی مراد ہوگی چنانچہ از جہت عموم یہ ثابت ہوا کہ ”عبد“ امان کا مالک نہیں ہوتا۔ (۳)

(۲) عبد مذکور جہاد کا اہل نہیں ہے اس لیے اس کا امان دینا (جو کہ امور جہاد میں سے ہے) بھی درست نہیں ہوگا، اس کی عدم اہلیت اس طرح ہے کہ جہاد جان سے ہوتا ہے یا مال سے، اور عبد اپنی جان کا مالک ہی نہیں ہے اسی طرح بطریق اولیٰ مال کا مالک بھی نہیں ہوتا۔ لہذا یہ اہل جہاد میں سے نہ ہوا۔ (۴)

۱۔ [النحل: ۷۵]

۲۔ المبسوط للسرحدی (۷۱/۱۰)

۳۔ شرح مختصر الطحاوی للحصاص (۱۹۵/۷)

۴۔ المبسوط للسرحدی (۷۱/۱۰)

- (۳) امن دینا مسلمانوں پر بطریق ولایت ایک طرح کا تصرف ہے جبکہ غلام کو کسی قسم کی ولایت حاصل نہیں ہوتی چنانچہ اسے ”امان“ کا اختیار بھی نہیں ہوگا۔^(۱)
- (۴) امان، مانع قتال ہے اور ”عبد“ بذات خود قتال کا مختار نہیں ہے لہذا اس سے ”منع“ کا مجاز بھی نہیں ہوگا جیسا کہ غلام بذات خود جب شراء کا مالک نہیں ہے تو بیع کا مالک بھی نہیں ہوتا اسی طرح یہاں بھی ہوگا۔^(۲)
- (۵) امان بھی باقی عقد کی طرح ایک عقد ہے اور زیر بحث غلام ”عبد مجبور“ ہے۔ یہ اصول ہے کہ مجبور علیہ غلام کا عقد درست نہیں ہوتا جیسا کہ بیع وغیرہ میں۔ لہذا اس کا امان دینا بھی صحیح نہیں ہوگا۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

۱۔ قال ابن قطلوبغا:

قوله: (ولا يصح أمان العبد عند أبي حنيفة إلا أن يأذن له مولاه في القتال، وقال أبو يوسف و محمد: يصح أمانه). قال الإمام جمال الإسلام: وذكر الطحاوي قول أبي يوسف مع أبي حنيفة. وصحح قول أبي حنيفة.^(۴)

۲۔ قال الأوشى:

ولا يصح أمان عبد محجور عن القتال.^(۵) (لم يتعرض المصنف للعلام للاختلاف فيه واقتصر عليه كما ترى. فهذا كله أمارة ترجيحه؛ كما لا يخفى وسبق بيانه)

۳۔ قال قاضى خان:

ولا يجوز أمان المسلم التاجر في دار الحرب... ولا أمان العبد الذي يكون مع المولى للخدمة. وقال محمد رحمه الله تعالى: يجوز أمانه.^(۶) (ومن المعلوم البديهي أن القول المقدم فيه راجح كما عرفته سابقا في مواضع عديدة).

۴۔ قال الحلبي:

ولغا أمان يمي أو أسير أو تاجر عندهم وكذا أمان من أسلم ثمه ولم يهاجر أو مجنون أو صبي أو

۱۔ شرح مختصر الطحاوي للحصاص (۱۹۵/۷)

۲۔ شرح مختصر الطحاوي للحصاص (۱۹۶/۷)

۳۔ الباب في شرح الكتاب (۱۹۰/۳)، خلاصة الدلائل لحسام الدين الرازى (۳۶۵/۲)، الفقه الإسلامى وأدلته (۵۸۶۵)

۴۔ الترجيح والتصحيح (۵۷۸، ۵۷۷)

۵۔ الفتاوى السراجية (۶۵)

۶۔ فتاوى قاضى خان (۵۶۴/۳)

عبد غير مأذونين بالقتال وعند محمد يجوز أمانتهما وأبيوسف معه في رواية. ^(١) (الأمر فيه كالأمر في "الخانية" في باب الترجيح؛ فالقول المقدم فيه راجح أيضا).

❶ إذا لم يرد تصريح بتصحيح أحد القولين أصلا - كما وقع في هذه المسألة، نظرا إلى كتب الفتاوى، - فالعمل إذن بما في المتن، على ما قال الشامي. ^(٢) وهنا المتن على قول الإمام ^(٣)، فلذا هو يليق بالعمل والإفتاء فيها.

❷ آخر الشارحون وغيرهم دليل الإمام فيه وجلّهم ضمّوه جواب دليلهما. ^(٤) وهذا ترجيح لقوله عندهم كما عرف في موضعه.

❸ عبّر السرخسي مذهبه أبي حنيفة فيه عند ذكر دليله بقوله "حجتنا"، فيترشح من استخدامه ضمير المتكلم مع الغير هنا (أي "نا") أنه قد ترجح هند السرخسي قول الإمام أبي حنيفة رحمه الله تعالى. ^(٥)

[٢٣٩] اختلاف في مسئلة

وإذا أبق عبد المسلم فدخل إليهم فأخذه لم يملكوه عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى. وقالوا رحمهما الله تعالى: ملكوه.

مفتى به قول:

فتوى اس میں امام ابوحنيفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مسئلہ:

(١) عن ابن عمر رضي الله عنه: أن غلاما لابن عمر أبق إلى العدو، فظهر عليه المسلمون، فردّه

١- ملتنقى الأبحر (٢/٤٢٠)

٢- في مقدمة رد المختار (١/١٧١)

٣- المختار للفتوى (٤/١٣١)، كتر الدقائق (١/٢٠١)، الوقاية (٢/٣٤٦)، النقاية (١/٤٢٧)، غرر الأحكام (١/٢٨٥)، تنوير الأبصار (٦/٢١٧، ٢١٨)

٤- الهداية شرح البداية (٢/٥٥٠، ٥٥١)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (٦/٧٢)، المبسوط للسرخسي (١٠/٧١)،

تبيين الحقائق (٣/٢٤٨)، شرح النقاية (١/٤٢٨)، الاختيار لتعليل المختار (٤/١٣١)، الفقه النافع (ص: ٨٥١، الفقرة:

؟

٥٧٩)، رمز الحقائق (١/٢٤٨)

٥- انظر المبسوط له (١٠/٧١)

رسول الله صلى الله عليه وسلم إلى ابن عمر ولم يقسم.^(۱)

(۲) عبد ابق جب دار الإسلام سے چلا گیا تو آقا کو جو اس پر ملکیت اور قبضہ حاصل تھا وہ (دارالسلام سے نکلنے سے) زائل ہو گیا اور جب یہ زائل ہوا تو اس کی اپنی عصمت - جو باعتبار آدمیت اس کو حاصل تھی - ظاہر ہو گئی یعنی اس کو اپنی ذات پر اب خود اختیار اور قبضہ حاصل ہو گیا چنانچہ وہ وہاں بذات خود معصوم و محترم ہو گیا اور خود مختار ہونے کی وجہ سے احرار کے بمنزلہ ہو گیا۔ اور اب وہ ملک کا مکمل باقی نہیں رہا کیونکہ آزاد مملوک نہیں ہوا کرتا لہذا دار الحرب والے اس کے مالک نہیں بنیں گے۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال القهستانی:

(لا) يملكون بالاستيلاء التام (حرنا وأتباعه)... (وعبدنا الآبق) القن الخارج منا إليهم فأخذه المالك بلا شيء إلا أن يقسم فإن الإمام حينئذ يعطي قيمته من بيت المال وهذا عنده وأما عندهما فيملكونه. والصحيح هو الأول كما في المضمرات.^(۳)

② قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإذا أبق عبد لمسلم فدخل إليهم فأخذه لم يملكوه عند أبي حنيفة. وإن ند إليهم بعير فأخذه ملكوه).

قال في زاد الفقهاء: وقالوا: يملكون العبد أيضا، والصحيح قوله.^(۴)

③ قال الحصكفي:

(ولا يملكون عبدا أبق إليهم) خلافا لهما... (فأخذه مالكة) مجانا مطلقا، ولو (بعد القسمة مجانا أيضا لكن يعرض عنه) أي يعطي الإمام قيمته (من بيت المال) عن أبي حنيفة وهو الصحيح.^(۵)

۱- سنن أبي داود (۶۴/۳) رقم (۲۶۹۸)

ف: إنما المنبجي رحمه الله تعالى استدلل به على ما نحن فيه، في كتابه المستطاب "اللباب في الجمع بين السنة والكتاب" (۷۹۰:۲)

۲- انظر له: مجمع الأنهر (۴۴۷/۲) وشرح الوقاية (۳۵۹/۲)، وكذا: البحر الرائق (۱۶۵/۵)، الهداية شرح البداية (۵۶۸، ۵۶۷/۲)، النهر الفائق (۲۲۶/۳)، الاختيار لتعليل المختار (۱۴۳/۴)، كشف الحقائق (۳۱۷/۱)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۲۹۰/۱)، رد المختار (۲۶۰/۶)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (۴۵۶/۲)، اللباب في شرح الكتاب (۱۹۱/۳)

۳- جامع الرموز (۵۷۰/۲)

۴- الترجيح والتصحيح (۵۷۸)

۵- الدر المنقذ (۴۴۷/۲، ۴۴۶)

قال الأوشي:

دابة نذت إلى أهل الحرب وأحرزوها في دارهم ملكوها بخلاف العبد إذا أبق إليهم. ^(١) (جزم هذا القول في موضع الخلاف أمانة ترجيحه على ما عرفت).

في الهندية:

وإذا أبق عبد لمسلم فدخل إليهم، فأخذه لم يملكوه عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى. ^(٢) (إنما الاختصار عليه لكونه ظاهر الرواية - والمعمول به - لما علم من مقدمتها ^(٣)).

قدّم قاضي خان ^(٤) والحلي ^(٥) قول الإمام فيها ترجيحاً له، كما هو ظاهر جداً.

اختار أصحاب المتون قاطبة قول الإمام. ^(٦) وهذا ترجيح له أيضاً.

أتى الشارحون وغيرهم بتأخير دليل الإمام فيه. ^(٧) وكثير منهم ضمنوه جواب دليلهما فهذا ترجيح لقوله عندهم كما تقدم لك بيانه.

١- الفتاوى السراجية (٦٦)

٢- الفتاوى الهندية (٢٣١/٢)

٣- أي مقدمة الهندية (٣/١)

٤- الفتاوى الخانية (٥٦٨/٣)

٥- ملتقى الأبحر (٤٤٦/٢)

٦- المختار للفتوى (١٤٣/٤)، كنز الدقائق (٢٠٦)، الوقاية (٣٥٩/٢)، النقاية (٤٤٢/٢)، مجمع البحرين (٨٠٥)،

غرر الأحكام (٢٩٠/١)، تنوير الأبصار (٢٦٠، ٢٥٩/٦)

٧- الهداية شرح البداية (٥٦٧/٢)، المبسوط للسرخسي (٥٦، ٥٥/١٠)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (١٠٨/٦)،

البحر الرائق (١٦٥/٥)، تبين الحقائق (٢٦٤/٣)، شرح الوقاية (٣٥٩/٢)، شرح النقاية (٤٤٢/٢)، الاختيار لتعليل

المختار (١٤٣/٤)، الفقه النافع (ص: ٨٥٥، الفقرة: ٥٨٣)، شرح النقاية لفخر الدين (٤٤٢/٢)، حاشية الطحطاوي

علي الدر المختار (٤٥٦/٢)، النهر الفائق (٢٢٦/٣)

[٢٥٠] اختلافي مسئلة

للفارس سهمان وللراجل سهم عند أبي حنيفة رحمه
الله تعالى وقالاً رحمهما الله تعالى: للفارس ثلاثة أسهم.

مفتي به قول:

فتوى اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل ☆:

(١) عن مجمع بن جارية الأنصاري وكان أحد القراء الذين قرءوا القرآن قال: شهدنا الحديبية مع رسول الله - صلى الله عليه وسلم - فلما انصرفنا عنها إذا الناس يهزون الأباغر فقال بعض الناس لبعض ما للناس قالوا أوحى إلى رسول الله - صلى الله عليه وسلم - فخرجنا مع الناس نوجف فوجدنا النبي - صلى الله عليه وسلم - واقفا على راحلته عند كراع الغميم فلما اجتمع عليه الناس قرأ عليهم ﴿إنا فتحنا لك فتحا مبينا﴾ فقال رجل: يا رسول الله! أفتح هو؟ قال: "نعم والذي نفس محمد بيده إنه لفتح". فقسمت خيبر على أهل الحديبية فقسمها رسول الله - صلى الله عليه وسلم - على ثمانية عشر سهما وكان الجيش ألفا وخمسمائة فيهم ثلاثمائة فارس فأعطى الفارس سهمين وأعطى الراجل سهما. (١)

☆ ملحوظة:

إن شئت مستدلته ببسطها فارجع إلى "إعلاء السنن" (١٦٩/١٢) سترتاح به غاية الارتياح، لقد أطنب شيخنا رحمه الله تعالى الكلام فيه إطنابا يشفي كل غليل ويروي كل غليل وأتى بإحدى عشرة رواية صحيحة من الأحاديث والآثار مع تحقيق الإسناد - كما هو دأبه فيه - مع بسط المقال المحقق عنها محتويا على ٢١ صفحة؛ فجزاه الله تعالى عنا خير الجزاء.

١ - أخرجه الحاكم في "المستدرک" (١٤٣/٢) رقم (٢٥٩٣) وقال: هذا حديث كبير صحيح الإسناد ولم يخرجاه وأقره عليه الذهبي في التلخيص. وأبوداود في "السنن" (٢٨/٣) رقم (٢٧٣٨) واللفظ له وقال:

قال أبوداود: حديث أبي معاوية - أي المقدم في الباب الذي يليه "سهمان الخيل" - أصح والعمل عليه وأرى الوهم في حديث مجمع أنه قال ثلاثمائة فارس وكانوا مائتي فارس.

==

- (٢) حدثنا أبو بكر النيسابوري نا يونس بن عبد الأعلى نا بن وهب أخبرني عبد الله بن عمر عن نافع عن بن عمر: "أن رسول الله صلى الله عليه وسلم كان يسهم للخيل للفارس سهمين وللراجل سهمًا".^(١)
- (٣) حدثنا أبو بكر النيسابوري نا أحمد بن منصور نا أبو بكر بن أبي شيبة نا أبو أسامة وابن نمير قالا:

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

(أ) - قال شيخنا السهارنفوري في "بذل المجهود" (٤/٤٦، ٤٧):

قلت: وفي قول أبي داود تضعيف للحديث ولم يأت عليه بدليل. وذكر الزيلعي أن ابن القطان قال في "كتابه": وعلة هذا الحديث الجهل بحال يعقوب بن مجمع ولا يعرف روى عنه غير ابنه وابنه "مجمع" ثقة. فضعف ابن قطان هذا الحديث بجهالة يعقوب بن مجمع لأنه لم يعرف بأنه روى عنه غير ابنه. قلت: لكن قال الحافظ: روى عنه ابنه مجمع وابن أخيه إبراهيم بن إسماعيل بن مجمع وعبد العزيز بن عبيد بن صهيب. ذكره ابن حبان في الثقات فارتفع الجهالة وثبت التوثيق ثم إنه تكلم الإمام الشافعي في مجمع بن يعقوب. قال في "الخلاصة": قال الشافعي: شيخ لا يعرف. قال الحافظ: روى عنه يونس بن محمد المؤدب ويحيى بن حسان وإسماعيل بن أبي أويس والقعني وقتيبة ومحمد بن عيسى بن الطباع وغيرهم، فمن كان رواه بهذا العدد فكيف يكون مجهولاً؟ ثم عن ابن معين والنسائي: ليس به بأس. وقال أبو حاتم: لا بأس به. وقال ابن سعد: كان ثقة. وقد تقدم عن ابن القطان أنه قال في بيان علة يعقوب: "وابنه مجمع ثقة" فوثقه ابن القطان نصاً.

وقال في "الجوهز النقي": حديث مجمع بن جارية وفي سنده مجمع بن يعقوب فحكى عن الشافعي أنه قال شيخ لا يعرف. قلت: هذا الحديث أخرجه الحاكم في "المستدرک" وقال: هذا حديث كبير صحيح الإسناد ومجمع بن يعقوب معروف. قال صاحب الكمال: روى عنه القعني ويحيى الوحاظي وإسماعيل بن أبي أويس ويونس المؤدب وأبو عامر العقدي وغيرهم. وقال ابن سعد: توفي بالمدينة وكان ثقة وقال أبو حاتم وابن معين: ليس به بأس وروى له أبو داود والنسائي ١ هـ. ومعلوم أن ابن معين إذا قال "ليس به بأس" فهو توثيق انتهى. وكذا قال الحافظ شمس الدين الذهبي، في تلخيصه بعد تخريج الحديث، "صحيح".

(ب) - قال المنبجي في "اللباب في الجمع بين السنة والكتاب" (٢: ٧٨٨): فإن قيل: قال أبو داود: "حديث أبي معاوية أصح، والعمل عليه. يعني: أن رسول الله [صلى الله عليه وسلم] أعطى الفرس سهمين وأعطى صاحبه سهمًا. قال: وأرى الوهم في حديث مجمع أنه قال: ثلاثمائة فارس وإنما كانوا مائتي فارس".

قيل له: هذا لا يقدح في الحديث، لأنه لا يلزم من وهمه في بعض الحديث وهمه في جميعه. والله اعلم

١ - سنن الدار قطنی (٤/١٠٦)، تابعه ابن أبي مريم وخالد بن عبد الرحمن عن العمري، وقال شيخنا في "الإعلاء"
(١٢/١٧٤): وسنده صحيح على شرط مسلم.

نا عبيد الله عن نافع عن ابن عمر: "أن رسول الله صلى الله عليه وسلم جعل للفارس سهمين وللراجل سهماً". (١)

(٣) عن عبد الله بن عمر عن نافع عن ابن عمر أن رسول الله صلى الله عليه وسلم جعل للفارس سهمين وللراجل سهماً. (٢)

١- سنن الدارقطني (١٠٦/٤)

ثم قال الدارقطني: قال الرمادي (مؤ أحمد بن منصور): كذا يقول بن نمير قال لنا النيسابوري: هذا عندي وهم من بن أبي شيبة أو من الرمادي لأن أحمد بن حنبل وعبد الرحمن بن بشر وغيرهما روه عن بن نمير خلاف هذا وقد تقدم ذكره عنهما ورواه بن كرامة وغيره عن أبي أسامة خلاف هذا أيضاً وقد تقدم.
يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

قال شيخنا العثماني في "الإعلاء" (١٧٣/١٢): قلت: سند صحيح على شرط الشيخين، ثم قام للجواب عما ذكر في الإسناد من الوهم وأشبع البحث فيه مع حسن التحقيق بما لا مزيد عليه حتى اندحض الجرح، فطالعه لزاماً ليكيفيك فيه تمام الكفاية. وقد قام المنبجي للإجابة عنه في "اللباب في الجمع بين السنة والكتاب" (٧٨٧/٢) أيضاً، حيث قال: فإن قيل: قال أبو بكر النيسابوري: "هذا عندي وهم من أبي بكر ابن أبي شيبة، أو من الرمادي، لأن غيره روى عن ابن نمير خلاف هذا عن الأوزاعي: أن رسول الله -صلى الله عليه وسلم- كان يسهم للخيل، وكان لا يسهم لرجل فوق فرسين وإن كان معه عشرة أفراس".

قيل له: هذا وهم ممن اعتقده وهما، فإن كل واحد من هذين الحديثين مختلف اللفظ والمعنى، ولا ريب في أنهما حديثان. فرواية أحدهما لا تمنع من رواية الآخر.

٢- أخرجه عبد الرزاق بإسناده في "المصنف" (١٨٥/٥) رقم (٩٣٢٠). قلت: هذا الإسناد لا يستل عنه.

نبذة من دفع التعارض بين الروايات الواردة في هذا الباب:

(أ) - قال الكاساني في "البداية" (١٠٥/٦):

وروايات الأخبار تعارضت في الباب، روي في بعضها أنه -عليه الصلاة والسلام- "قسم للفارس سهمين" وفي بعضها "أنه -عليه الصلاة والسلام- قسم له ثلاثة أسهم" إلا أن رواية السهمين عاضدها القياس، وهو أن الرجل أصل في الجهاد، والفرس تابع له؛ لأنه آلة.

ألا ترى أن فعل الجهاد يقوم بالرجل وحده، ولا يقوم بالفرس وحده، فكان الفرس تابعاً في باب الجهاد ولا يجوز تنفيل التبع على الأصل في السهم، وأخبار الآحاد إذا تعارضت، فالعمل بما عاضده القياس أولى والله -سبحانه وتعالى- أعلم (ب) قال السرخسي في المبسوط (٤٢٠/١٠):

فقال في بيان دليلهما: وهو قول أهل الشام وأهل الحجاز لحديث عبد الله بن العمري -رضي الله تعالى عنهما- عن نافع عن ابن عمر -رضي الله عنهما- "أنه أسهم للفارس ثلاثة أسهم سهماً له وسهمين لفرسه" ==

قول مفتي بهي تخرج:

قال ابن قطلوبغا:

قوله: (للفارس سهمان، وللراجل سهم، وقال أبو يوسف ومحمد: للفارس ثلاثة أسهم).

قال الإمام بهاء الدين في شرحه: الصحيح قول أبي حنيفة. (١)

قال قاضي خان:

== ثم ذكر دليل الإمام فقال: وأبو حنيفة - رحمه الله تعالى - استدل بحديث عبيد الله العمري عن نافع عن ابن عمر - رضي الله عنهما - أن النبي - صلى الله عليه وسلم - "قسم للفارس سهمين سهما له وسهما لفارسه" ثم رجع الرواية التي استدل بها الإمام فقال: وعبيد الله أوثق من أخيه عبد الله - رضي الله تعالى عنهما - إلى أن قال - ثم المصير إلى ما روينا أولى لأنه هو المتيقن وما رجع به من إثبات الزيادة متعارض فبيما روينا إثبات الزيادة في نصيب الراجل ثم في هذا تفضيل البهيمة على الآدمي وذلك غير جائز لأن الاستحقاق بالقتال والرجل يقاتل وحده والفارس لا تقاتل ولهذا كان القياس أن لا يسوي بين الفرس والرجل وأن لا يستحق بالفارس شيئا لأنه آلة من آلات الحرب كسائر الآلات، ولكن الآثار اتفقت على سهم واحد فأخذنا بما اتفق عليه الأثر وأبقينا ما اختلف فيه الأثر على أصل القياس.

(ج) قال المحقق بعد بسط الكلام فيه، في "الفتح" (٤٨٣/٥، ٤٨٤):

ومن روى حديث عبيد الله متعارضا الكرخي، لكن رواية السهمين عنه أثبت. وروى الدارقطني أيضا في كتابه "المؤتلف والمختلف": حدثنا عبد الله بن محمد بن إسحاق المروزي ومحمد بن علي بن أبي روية قالا: حدثنا أحمد بن عبد الجبار، حدثنا يونس بن بكير عن عبد الرحمن بن أمين عن ابن عمر "أن النبي - صلى الله عليه وسلم - كان يقسم للفارس سهمين وللراجل سهما". وإذا ثبت التعارض في حديث ابن عمر بل في فعله - عليه الصلوة والسلام - مطلقا نظرا إلى تعارض رواية غير ابن عمر أيضا ترجح النفي بالأصل وهو عدم الوجوب.

الإعلام لمن أراد المزيد من الكلام (في أدلة مذهب الإمام):

(أ) - أيد العلامة النحرير رائد معشر الحنفية الإمام الحصاص - في "أحكام القرآن" (٢٣٩-٢٤١) - قول الإمام أبي حنيفة بذكر روايات غزيرة مع صناعتهما الحديثية، فكلامه جدير بأن يسرد بأسره ههنا ولكنني أتركه خشية الإطالة - وإن كان مع إطالته لا يخلو عن فائدة بل فوائد في هذا المقام الجليل والمحال الخطير - فليراجعها من رامها ليكون طمأنينة لقلبه.

(ب) - وكذا نفس الإمام الحصاص أورد دلائل قوية مثلها ووقرها في شرحه الممتع الجليل على "مختصر الطحاوي"

(١٢٠/٧-١٢٥) أيضا وأثبت فيه مذهب الإمام رحمه الله تعالى من جهات ثلاثة - الكتاب، والسنة، والنظر؛ من أرادها فليعد إليها.

وإذا أراد الإمام قسمة الغنائم بين الغانمين يضرب للفارس سهمين سهم له وسهم لفرسه. العربيات والبراذين فيه سواء. وهو قول أبي حنيفة وزفر رحمهما الله تعالى. وقال أبو يوسف ومحمد والشافعي رحمهم الله تعالى: يضرب للفارس ثلاثة أسهم.^(١) (القول المقدم فيه راجح - وهو قول الإمام هنا - كما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة وهذا ظاهر).

٣ قال الحلبي:

وتقسم الغنيمة للراجل سهم ولل فارس سهمان وعندهما ثلاثة أسهم: له سهم ولفرسه سهمان.^(٢) (ولا يخفى أن القول المقدم فيه راجح أيضا كما في الخانية على وفق أسلوبها).

٤ قال التمرتاشي والحصكفي:

(فلو دخل دار الحرب فارسا فنفق) أي مات (فرسه استحق سهمين، ومن دخل راجلا فشرى فرسا استحق سهمًا)

قال الشامي:

(قوله: استحق سهمين) سهم لنفسه وسهم لفرسه، وهذا عنده وعندهما ثلاثة أسهم: له سهم ولفرسه سهمان؛ لأنه - عليه الصلوة والسلام - فعل ذلك على ما رواه البخاري وغيره، وحمله أبو حنيفة على التنفيل توفيقا بين الروايات؛ ملتقى وشرحه. وإذا كان حديث في البخاري وحديث آخر في غيره رجاله رجال الصحيح أو رجال روى عنهم البخاري كان الحديثان متساويين والقول بأن الأول أصح تحكم لا نقول به. ^(٣) (تأييد الشامي بهذا الكلام قول الإمام ظاهر غاية الظهور).

٥ قال الأوشي:

يعطى الراجل من الغنيمة سهم والفارس سهمان.^(٤) (اقتصر المصنف العلامة على هذا القول ولم يذكر فيه أي اختلاف - وإن كانت المسألة مختلف فيها - فهو يدل على أن هذا هو المختار والراجح عنده في الباب).

١ - الفتاوى الحانية (٥٦٧/٣)

٢ - ملتقى الأبحر (٤٣١/٢)

٣ - الدر المختار مع رد المختار (٢٣٣، ٢٣٢/٦)

٤ - الفتاوى السراجية (٦٥)

- ٦ إذا لم يرد تصريح بتصحيح أحد القولين أصلاً - كما وقع في هذه المسألة -^(١) فالعمل إذن بما في المتن، على ما قال الشامي،^(٢) وهنا المتن على قول الإمام.^(٣) فلذا هو يليق بالعمل والإفتاء فيها.
- ٧ آخر الشارحون وغيرهم دليل الإمام فيه وبعضهم ضمنوه جواب دليلهما.^(٤) وهذا لكون قوله مختاراً وراجحاً عندهم كما عرف من صنيعهم فيه.

[٢٥١] اختلافي مسألة

ومن أحياء أرضاً مواتاً فهي عند أبي يوسف معتبرة بحيزها (أي بقربها)^(٥): فإن كانت من حيز أرض الخراج فهي خراجية، وإن كانت من حيز أرض العشر فهي عشرية... وقال محمد: إن أحيائها ببئر حفرها أو بعين استخرجها أو بماء دجلة أو الفرات أو الأنهار العظام التي لا يملكها أحد فهي عشرية، وإن أحيائها بماء الأنهار التي احتفرها الأعاجم مثل نهر الملك ونهر يزدرجرد فهي خراجية. ☆

مفتي به قول:

فتوى اس میں امام ابو یوسف رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

- ١- حيث ذكر أصحاب الشروح والفتاوى فيها مجرد الخلاف بين الإمام والصاحبين ولم يأتوا بتصحيح قول أحد منهما كما ترى فيها عند المطالعة.
 - ٢- مقدمة رد المختار (١٧١/١)
 - ٣- المختار للفتوى (١٣٨/٤)، كنز الدقائق (٢٠٣)، الوقاية - على هامش كشف الحقائق - (٣١١/١)، النقاية (٤٣٤/٢)، غرر الأحكام (٢٨٨/١)، تنوير الأبصار (٢٣٢/٦)
 - ٤- الهداية شرح البداية (٥٥٩، ٥٥٨/٢)، البحر الرائق (١٤٩/٥)، المبسوط للرخسي (٤١/١٠)، تبين الحقائق (٢٥٤/٣)، شرح النقاية (٤٣٥/٢)، الاختيار لتعليل المختار (١٣٨/٤)، الفقه النافع (ص: ٨٥٨، الفقرة: ٥٨٧)، النهر الفائق (٢١٧/٣)، رمز الحقائق (٢٥٠/١)، كشف الحقائق (٣١٢/١)
 - ٥- الجوهرة النيرة (٥٩٩/٢)، اللباب في شرح الكتاب (١٩٨/٣)، الترجيح والتصحيح (٥٨٣)
- ☆ الرجاء: يقول العبد الضعيف عفا الله عنه: إني لم أعر على قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى في هذه المسألة بعد جدّ وفق طاقتي، فأرجو من اطّلع عليه أن يرشدني إليه مع بيان مرجعه، حتى أثبتّه في الإصدار القادم.

قول مفتی بہ کا مسئلہ:

اصول و مسائل فقہ کے تناظر میں "خیز الشی" (یعنی کسی شئی کے تابع و قریب) کو اس "شئی" والا حکم حاصل ہوتا ہے۔ جیسا کہ "قناء دار" کو "دار" کا حکم دیا جاتا ہے کہ صاحب دار کیلئے اس قناء سے انتفاع جائز ہوتا ہے اگرچہ وہ اس کی ملک میں بھی نہ ہو چنانچہ وہ اس میں گارہ وغیرہ رکھ سکتا ہے، اپنی سواری وہاں باندھ سکتا ہے حتیٰ کہ اگر وہاں گڑھا کھود لے تو ضمان بھی واجب نہیں ہوگا الغرض اس کا حق انتفاع اسے حاصل ہے۔ نیز حریم ہجر و شجر وغیرہ کا بھی یہی معاملہ ہے۔

اسی اصول کے پیش نظر کہ "لمقرب من الشی" کو اس "شئی" کا حکم حاصل ہوتا ہے۔ کسی شخص کے لئے یہ جائز نہیں کہ وہ کسی ہستی کے آس پاس والی جگہ کو زندہ کرنا (احیاء) شروع کر دے کیونکہ وہ تو تابع قریہ ہونے کے سبب اہل قریہ کا حق ہوتی ہے۔

الحاصل مذکورہ بالا صورت میں زمین کا حکم قرب و قریہ کی بناء پر مقرر کیا جائے گا۔ سوا گروہ خراجی زمین کے قرب میں واقع ہوگی تو خراجی کہلائے گی اور عشری زمین کے قرب میں وقوع کی صورت میں۔ اس کے تابع ہو کر۔ ارض عشری کا مصداق ہوگی۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال الحصكفي:

(وإن أحیی موات یعتبر قریہ عند أبي يوسف) لأن ما قارب الشیء یعطى له حکمه (و) یعتبر (ماؤہ عند محمد) وبالأول یفتی.^(۲)

● قال التمرتاشی:

ولو أحیاه مسلم اعتبر قریہ.

قال الشامی:

(قوله اعتبر قریہ) أي قرب ما أحیاه إن كان إلى أرض الخراج أقرب كانت خراجیة، وإن كان إلى العشر أقرب فعشریة. نهر. وإن كانت بينهما فعشریة مراعاة لجانب المسلم، عند أبي يوسف، واعتبر محمد الماء فإن أحیاه بماء الخراج فخراجیة وإلا فعشریة. وبالأول یفتی.^(۳)

۱۔ مستفاد من مجموعة ما يلي: البحر الرائق (۵/۱۸۰)، فتح القدیر (۶/۳۲)، الاختیار لتعلیل المختار (۴/۱۵۱)، بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۲/۱۷۷)، المبسوط للسرخسی (۳/۷)، حاشیة الطحطاوی علی الدر المختار (۲/۴۶۵)، مجمع الأنهر في شرح ملتقى الأبحر (۲/۴۶۱)

۲۔ الدر المنتقى (۲/۴۶۷)

۳۔ تنویر الأبصار مع رد المختار (۶/۲۹۰)

في الهندية:

من أحياء أرضاً مواتاً فإن كانت من حيز أرض الخراج فهي خراجية وإن كانت من حيز أرض العشر، فهي عشرية. ^(١) (الاقتصار عليه أمانة ترجيحه؛ وهذا ظاهر جداً).

قال الحلبي:

وإن أحيى موات يعتبر قربة عند أبي يوسف وماؤه عند محمد. ^(٢) (ولا يخفى أن القول المقدم فيه راجع حسبما عرف في الأصول وتقدم بيانه).

مشى أصحاب المتن على قول أبي يوسف. ^(٣) وهذا ترجيح له أيضاً.

ذكر الشيخ الأفغاني مذهبهما ولكن علل لقول أبي يوسف فقط فأهمل دليل محمد. ^(٤) (فذاك يدل على ترجيح قول أبي يوسف، كما تقرر في أصول الإفتاء).

أخر الإمام الكاساني دليل الإمام الثاني عن الإمام الرباني. ^(٥) (فهذا ترجيح لقول الثاني كما ذكر في أصول الفقه النعماني).

١- الفتاوى الهندية (٢٣٧/٢)

٢- ملتقى الأبحر (٤٥٩/٢)

٣- المختار للفتوى (١٥١/٤)، كتر الدقائق (٢٠٩)، الوقاية (٣٦٨/٢)، غرر الأحكام (٢٩٦/١)، تنوير الأبصار (٢٩٠/٦)

٤- كشف الحقائق (٣٢٠/١)

٥- بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (١٧٧/٢)

كتاب الحظر والإباحة

[٢٥٢] اختلافي مسئلة

ولا بأس بتوسده (أي بتوسد الحرير) عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقالوا: رحمهما الله تعالى: يكره توسده.

مفتي به قول:

فتوى اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔^(۱)

قول مفتي به كما متدل:

(۱) حدثنا أبو نعيم الفضل بن دكين ثنا مسعر عن راشد، مولى لبني عامر، قال: رأيت على فراش ابن عباس مرفقة حرير.^(۲)

۱۔ يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

ومن المشايخ المتقدمين من أخذ قولهما وصححه - كشارحي النقاية مثلاً، نحو ملا علي القاري في شرحه عليه (٢٢٢/٢) والقهستاني في جامع الرموز (٣٠٣/٢) وغير ذلك - ولكن المتأخرين على ترجيح قول الإمام الأعظم كما ترى في تخريج هذه المسألة، حتى مال بعض منهم إلى قوله فأخذ به بعد أن نقل تصحيح قولهما معن صححه، إلى أن قال: "هذا التصحيح خلاف ما عليه المتون المعتمدة المشهورة والشروح". والأمر المهم أن خاتمة المحققين في المتأخرين العلامة الشامي نقل هذا القول عن الشرنبلالي فأقره.

ومع ذلك أن جميع المتون المعتمدة - التي لم تصنف إلا لبيان القول المعتمد في المذهب - على قول الإمام ولم يختلف فيه أحد من أصحابها، وعليه الشراح كذلك نظرًا إلى دأبهم فيه، فضلًا عن أن هذا القول قول الإمام والآخر لتلميذه، وإن روعي ما ذكر بعضهم أن أبا يوسف مع أبي حنيفة فيه فإذن يكون الأمر أقوى مما سبق، ففيه ما لا يخفى على من له إلمام بالفن ومسكة بالأصول.

فالذي ظهر لهذا العبد الضعيف أن الفتوى فيه على قول الإمام الأعظم أبي حنيفة رحمه الله تعالى، والله تعالى أعلم بالصواب.

۲۔ نصب الراية (٢٢٧/٤)، فقال الزيلعي: رواه ابن سعد في "الثقات" - في ترجمة ابن عباس.

قال شيخنا العثماني في "الإعلاء" (٣٤٦/١٧): لم أقف على ترجمة راشد مولى بني عامر أو بني تميم إلا أنه من خير القرون الغالب على أهله العدالة، فيقبل روايته.

- (۲) قال حذيفة: إني سمعت رسول الله صلى الله عليه وسلم يقول: "لا تلبسوا الحرير ولا الديباج".^(۱)
اس حدیث سے وجہ استدلال یہ ہے کہ اس میں ممانعت و حرمت "لبس" کے بارے میں وارد ہوئی ہے جبکہ ریشم کے تکیہ پر سونا استعمال میں "لبس" کے بمنزلہ نہیں ہے لہذا یہ اس حکم ممانعت میں داخل بھی نہیں ہوگا۔^(۲)
- (۳) (أ) عن سويد بن غفلة أن عمر بن الخطاب خطب بالجابية فقال نهى نبى الله - صلى الله عليه وسلم - عن لبس الحرير إلا موضع إصبعين أو ثلاث أو أربع.^(۳)
(ب) عن ابن عباس قال إنما نهى رسول الله - صلى الله عليه وسلم - عن الثوب المصمت^(۴) من الحرير فأما العلم من الحرير وسدى الثوب فلا بأس به.^(۵)

مندرجہ بالا دونوں احادیث سے وجہ استدلال بایں طور ہے کہ:

- ان احادیث کی رو سے "لبس" میں ریشم کی قلیل مقدار جائز ہے جیسے نقش و نگار وغیرہ لہذا "لبس" (و استعمال) جو کہ "لبس" کو لازم ہے اس میں بھی قلیل درجہ جائز ہوگا (یعنی ریشم کا قلیل سالبس و استعمال جائز ہوگا)۔ چنانچہ "توسد حریر" جائز ہوگا کیونکہ یہ استعمال قلیل کہلاتا ہے جبکہ ریشم کا لحاف استعمال کرنا جائز نہیں ہوگا کیونکہ لحاف کو اوپر لے کر سونا استعمال کثیر ہے۔^(۶)

- ۱۔ صحیح مسلم (۱۳۷/۶) رقم (۵۵۲۱)، و کذا انظر له: صحيح البخاري (۵۰۶/۱۳) رقم (۵۴۲۶)، صحيح ابن حبان (۱۵۶/۱۲) رقم (۵۳۳۹)، سنن النسائي الكبرى (۱۹۵/۴) رقم (۶۸۷۰)، مسند أحمد بن حنبل (۳۹۰/۵) رقم (۲۳۳۶۲)، السنن الكبرى للبيهقي (۲۷/۱) رقم (۱۰۲)
- ۲۔ المحيط البرهاني في الفقه النعماني (۳۴۵/۵)، الاختيار لتعليل المختار (۱۶۸/۴)
- ۳۔ صحيح مسلم (۱۴۱/۶) رقم (۵۵۳۸)، و کذا انظر له: صحيح ابن حبان (۲۵۸/۱۲) رقم (۵۴۴۱)، مسند أحمد بن حنبل (۵۱/۱) رقم (۳۶۵)، سنن الترمذي (۲۱۷/۴) رقم (۱۷۲۱)، شرح معاني الآثار (۲۴۴/۴) رقم (۶۱۶۳)
- ۴۔ من غريب الحديث: المصمت (بضم الميم وسكون الصاد وفتح الميم؛ على وزن مكرم): هو الذي جميعه إبريسم (أي حرير) لا يخالطه فيه فطن ولا غيره. انظر: النهاية في غريب الحديث والأثر للجزري (۹۷/۳)
- ۵۔ سنن أبي داود (۸۷/۴) رقم (۴۰۵۷) وسكت عنه أبو داود

السنن الكبرى للبيهقي (۲۷۰/۳) رقم (۶۳۰۳)

معرفة السنن والآثار للبيهقي (۲۴۹/۵) رقم (۱۸۶۹) ثم قال البيهقي: "ولهذا شواهد في الأعلام قد ذكرناها في كتاب السنن"۔

- ۶۔ انظر له: تبين الحقائق (۱۴/۶)، الاختيار لتعليل المختار (۱۶۸/۴)، المحيط البرهاني (۳۴۵/۵)، مجمع الأنهر (۱۹۴/۴)، البحر الرائق (۳۴۸/۸)، الهداية (۴۵۶/۴، ۴۵۷)

(۴) شرع میں ریشم کے پہننے کو ناجائز (کما تقدم) اور زینت اختیار کرنے کو جائز قرار دیا گیا ہے جیسا کہ ارشاد باری تعالیٰ ہے: ﴿قُلْ مَنْ حَرَّمَ زِينَةَ اللَّهِ الَّتِي أَخْرَجَ لِعِبَادِهِ﴾ اور تکیہ کے استعمال کو چونکہ علی الإطلاق ”لبس“ نہیں کہا جاتا لہذا اس (خوبصورتی اور زینت) کا استعمال بھی شرعاً جائز ہوگا۔^(۱)

(۵) ”توسد“ میں چونکہ اہانت کا معنی پایا جاتا ہے، اس لئے اس کا استعمال - بوجہ ذیل - جائز ہے:

(أ) اس کو بطریق اہانت استعمال کرنے کی صورت میں ریشم کا ”معنی استعمال“ اس میں قاصر درجہ میں پایا گیا، بطریق کمال اس کا مفہوم و مطلب اس میں متحقق نہ ہو سکا، اس لئے استعمال کامل کی صورت میں جاری ہونے والا حرمت لبس کا حکم، استعمال قاصر کی طرف متعدی نہیں ہوگا۔^(۲)

(ب) اس کے استعمال میں استخفاف پایا جاتا ہے چنانچہ یہ ”پچھونے پر بنی تصاویر“ کے مثل ہو گیا کہ جس طرح تصاویر والا کپڑا پہننا جائز نہیں ہوتا البتہ تصاویر والے بستر پر بیٹھنا - اخفافاً - جائز ہوتا ہے اسی طرح ریشمی کپڑا پہننا جائز اور اس کو (سر کے) نیچے رکھ کر اوپر سونا جائز ہوگا۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (ولا بأس بتوسده).

الهداية: والنوم عليه عند أبي حنيفة. وقالوا: يكره... واختار قول الإمام، الإمام البرهاني والنسفي وصدر الشريعة وغيرهم.^(۴)

② قال قاضي خان:

وقال أبو حنيفة رحمه الله تعالى لا بأس بافتراش الحرير والديباج والنوم عليهما. وكذا الوسائد والمرافق والبسط والستور من الديباج والحرير إذا لم يكن فيها تماثيل. وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى يكره جميع ذلك.^(۵) (القول المقدم فيه يكون راجحاً - وهو قول الإمام هنا - كما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة وهو معروف لدى أرباب الإفتاء).

۱ - الفقه النافع (ص: ۸۸۷، الفقرة: ۶۱۷)

۲ - المحيط البرهاني (۵/۳۴۵)، مجمع الأنهر (۴/۱۹۴)

۳ - الاختيار لتعليل المختار (۴/۱۶۸)

۴ - الترجيح والتصحيح (۵۹۱)

۵ - الفتاوى الخانية (۳/۴۱۲)

٣ قال الحلبي:

ولا بأس بتوسده وافتراشه خلافا لهما. ^(١) (الأمر فيه كالأمر في "الخانية" في باب الترجيح؛ فالقول المقدم فيه راجح أيضا).

٤ قال السمرقندي:

ولا بأس بتوسده (أي بتوسد الحرير) والنوم عليه عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى. ^(٢) (فالإقتصار فيه علي قول الإمام وعدم التعرض لقولهما - في معرض البيان - يدل على ترجيح قوله رحمه الله تعالى علي ما عرف في أصول الإفتاء).

٥ قال الجزيري:

الحنفية قالوا: يحرم على الرجال لبس الحرير المأخوذ من الدودة إلا لضرورة، أما فرشته والنوم عليه واتخاذها وسادة أي مخدة فالمشهور أنه جائز كما يجوز أن يستعمل من الحرير قدر أربع أصابع عرضاً. ^(٣)

٦ قال ملا خسرو:

(لا يلبس رجل حريرا... ويتوسده ويفترشه)

قال الشرنبلالي:

(قوله: ويتوسد به ويفترشه) هذا عند أبي حنيفة. قال في مواهب الرحمن وتوسد الحرير وافتراشه وجعله سترا حلال عندنا وحرماه وهو الصحيح. ٥١.

(قلت) هذا التصحيح خلاف ما عليه المتون المعتمدة المشهورة والشروح. ^(٤)

٧ قال الحصكفي:

(ولا بأس) للرجال (بتوسده) تحت رأسه وجنبه (وافترشه) والنوم عليه ... عنده (خلافا لهما). ويقولهما أخذ أكثر المشايخ كما في القهستاني عن الكرمانى، وهو الصحيح كما في البرهان، قلنا: النهي ورد في اللبس وهذا دونه فلا يلتحق به، وعليه المتون والشروح فليحفظ. ^(٥)

١ - ملتنقى الأبحر (١٩٤/٤، ١٩٤) (١٩٤)

٢ - هتاوى النوازل (٢٧٩)

٣ - الفقه على المذاهب الأربعة (١٥٦/٢)

٤ - درر الحكام شرح غرر الأحكام مع حواشيه الشرنبلالي (٣١٢/١)

٥ - الدر المنتقى (١٩٤/٤)

٨٠ قال التمرتاشي والحصكفي:

(ويحل توسده وافتراشه) والنوم عليه وقالوا والشافعي ومالك حرام وهو الصحيح كما في المواهب قلت فليحفظ هذا لكنه خلاف المشهور

قال الشامي:

قوله: (لكنه خلاف المشهور) قال في الشربلالية: قلت: هذا التصحيح خلاف ما عليه المتون المعتمدة المشهورة والشروح. (١)

٩ وقال الطحطاوى مثل ما قال الشامي. (٢)

١٠ اختار أصحاب المتون قاطبة قول الإمام. (٣) وهذا ترجيح له أيضا.

١١ والشرح رجحوا قول الإمام بصنيعهم المعروف في باب الترجيح؛ حيث أخرجوا قاطبة دليله عن دليلهما، ومع ذلك ضمن بعضهم جواب دليلهما أيضا. (٤) فهذا كله يدل على ترجيح قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى كما صرح به الشامي.

١ - الدر المختار مع رد المحتار (٥٨٧/٩)

٢ - حاشية الطحطاوى على الدر المختار (١٧٩/٤)

٣ - المختار للفتوى (١٦٨/٤)، كنز الدقائق (٤٢٣)، الوقاية (٤٨/٤)، النقاية (٢٢٢/٢)، مجمع البحرين (٨٢٢)، غرر الأحكام (٣١٢/١)، تنوير الأبصار (٥٨٧/٩)

٤ - الهداية في شرح بداية المبتدي (٤٥٦، ٤٥٧)، البحر الرائق شرح كنز الدقائق (٣٤٨/٨)، تبين الحقائق شرح كنز الدقائق (١٤/٦)، بدائع الصنائع في شرح تحفة الفقهاء (٣١٤/٤)، الاختيار لتعليل المختار (١٦٨/٤)، مجمع الأنهر في شرح ملتقى الأبحر (١٩٤/٤)، رمز الحقائق شرح كنز الدقائق (٢٠٨/٢)، والنافع الكبير شرح الجامع الصغير (٤٧٦/١)

[۲۵۳] اختلافی مسئلہ

ولا بأس بلبس الحرير والديبا في الحرب
عندهما ويكره عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) حدثنا وكيع قال ثنا أبو مكي بن أبان عن عكرمة: أنه كره لبس الحرير والديبا في الحرب وقال ارتجي ما يكون للشهادة بلبسه. (۱)

(۲) عن عبد الله بن زريق يعني الغافقي أنه سمع علي بن أبي طالب رضي الله عنه يقول: إن نبي الله صلى الله عليه وسلم أخذ حريرا فجعله في يمينه وأخذ ذهابا فجعله في شماله ثم قال: "إن هذين حرام على ذكور أمتي". (۲)

نص مذکور سے لبس حریر کی مطلق ممانعت معلوم ہوتی ہے اس میں حرب وغیر حرب کے مابین کوئی تفصیل بیان نہیں کی

۱- مصنف ابن أبي شيبة (۴۲۵/۶) رقم (۳۲۶۰۶)

قلت: رجاله ثقات: (وكيع هو ابن الجراح الكوفي وأبو مكي هو نوح بن ربيعة الأنصاري، وثقه الذهبي في "الكاشف")

۲- سنن أبي داود (۴۴۸/۲) رقم (۴۰۵۷)

قال ابن الملقن في "البدر المنير" (۶۴۳/۱):

رواه أبو داود، والنسائي، وابن ماجه في "سننهم"، وأبو حاتم بن حبان في "صحيحه"، ولا بن ماجه زيادة فيه، وهي: "حل لإناهم". ورواه أحمد بلفظ: "أخذ حريرا فجعله في يمينه، وأخذ ذهابا فجعله في شماله، ثم قال: إن هذين حرام على ذكور أمتي". قال عبد الحق في "الأحكام": قال ابن المديني: حديث حسن، ورجاله معروفون،

وكذا قال الحافظ في "التلخيص الحبير" (۲۱۲/۱) وفيه أيضا:

وبين النسائي الاختلافات فيه على يزيد بن أبي حبيب وهو اختلاف لا يضر.

وانظر لبسط الكلام في تصحيح الحديث "نصب الراية" (۲۹۶/۴)

گئی لہذا یہ اور اس جیسی دیگر نصوص کا اطلاق و عموم، حرب میں بھی مردوں کیلئے لبس حریر کی حرمت کو شامل ہے۔
البتہ بعض اوقات جنگ میں ریشم پہننا ضرورت بن جاتا ہے تاکہ ہتھیار کی ضرب سے بچاؤ اور دشمن کو مرعوب و ہیبت زدہ کرنے کا کام دے تو اس صورت میں بھی یہ ضرورت خالص ریشم کی بجائے مخلوط ریشم کے استعمال سے پوری ہو سکتی ہے بایں طور کہ جس کپڑے کا بانا ریشم کا ہو اور تانا غیر ریشم کا وہ بھی مقصود مذکور کا کام دیتا ہے نیز اس صورت میں اس کا حکم و درجہ بھی خالص ریشم والا نہیں رہے گا۔

الغرض ارتکاب محظور کے وقت جب ”ادنیٰ“ سے ضرورت پوری ہو رہی ہو تو ”اعلیٰ“ کی طرف رجوع کرنا درست نہیں ہوتا کما لا یخفی علی أحد۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (ولا بأس بلبس الديباج في الحرب عندهما، ويكره عند أبي حنيفة).
واعتمد قوله المحبوبي والنسفي وغيرهما.^(۲)

② قال قاضي خان:

لبس الحرير المصنم (أي الخالص) حرام على الذكور في الحرب وغيره... وقال أبو يوسف
ومحمد رحمهما الله تعالى لا بأس بلبس الحرير في الحرب.^(۳) (القول المقدم فيه راجع حسب
تصريح الشامي والمصنف به كما عرفت غير مرة).

③ قال الحلبي:

ويكره لبس خالصه فيها - أي في الحرب - خلافا لهما.^(۴) (منهج الترجيح فيه نفس منهج
الخانية، فالقول الراجح فيه هو القول المقدم).

۱۔ بدائع الصنائع (۳۱۳/۴)، الهدایہ (۴۵۷/۴)، رد المحتار (۵۸۹/۹)، مجمع الأنهر (۱۹۵/۴)، البناية (۴۴۸/۱۴)، البحر الرائق (۳۴۹، ۳۴۸/۸)، تبیین الحقائق (۱۵۰/۶)، المحيط البرهانی (۳۴۲/۵)، الجوهرۃ النيرة (۶۱۵/۲)، رمز الحقائق (۲۰۸/۲)، النافع الكبير شرح الجامع الصغير (۴۷۷/۱)، شرح النقاية (۲۲۳/۲)، اللباب في شرح الكتاب (۲۱۳/۳)

۲۔ الترجيح والتصحيح (۵۹۱)

۳۔ الفتاوى الخانية (۴۱۲/۳)

۴۔ ملتقى الأبحر (۱۹۵/۴)

قال الطائي:

- ٤ (حرم للرجل) أي عليه (لا للمرأة لبس الحرير) والديباغ ولو بحائل أو في الحرب. ^(١) (الاقتصار عليه - من غير ذكر قول يُخالفه - أمانة ترجيحه عنده؛ كما لا يخفى وسبق بيانه).
- ٥ إنما صنيع الحدادي يدل على ترجيح قول الإمام إذ ذكر دليل كل مذهب عند بيان ذلك المذهب ثم قام لإجابة عن دليل الصاحبين في تأييد قول أبي حنيفة. ^(٢)
- ٦ وهذا ابن الساعاتي، الذي تعرض لهذه المسألة صراحة من بين أصحاب المتن الآخرين، فقط. واختار قول أبي حنيفة واعتمد عليه. ^(٣)
- ٧ قد أخرج أصحاب الشروح دليل الإمام فيه. وجميعهم ضمنوه جواب دليلهما. ^(٤) وهذا ترجيح لقوله عندهم كما عرف في موضعه.

١ - شرح الطائي علي الكنز (٢٠٨/٢)

٢ - انظر الجوهرة النيرة (٦١٥/٢)

٣ - مجمع البحرين (٨٢٢)

٤ - البحر الرائق (٣٤٨/٨)، بدائع الصنائع (٣١٣/٤)، مجمع الأنهر (١٩٥/٤)، تبين الحقائق (١٥/٦)، شرح

النقاية (٢٢٣/٢)، رمز الحقائق (٢٠٨/٢)، النافع الكبير شرح الجامع الصغير (٤٧٧/١)

[٢٥٣] اختلاف في مسئلة

ويجوز الشرب في الإناء المفصّض عند أبي حنيفة
رحمه الله تعالى، والركوب على السرج المفصّض،
والجلوس على السرير المفصّض (بشرط اتقاء
موضع الفضة^(١)). (وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى:
يكراه ذلك^(٢)). (وقول محمد مضطرب؛ أي مع أبي
حنيفة في رواية ومع أبي يوسف في الأخرى^(٣)). ☆

- ١- ملتقى الأبحر (١٩٨/٤)، تنوير الأبصار (٥٦٧/٩)، الجوهرة النيرة (٦١٧/٢)، بداية المبتدي (٢٢١/١)، كنز الدقائق (٤٢٢)، شرح الوقاية (٤٥/٤)، النقاية (٢١٨/٢)، مجمع البحرين (٨٢٣)، المختار للفتوى (١٧٠/٤)، غرر الأحكام (٣١٠/١)، الفتاوى الولوالجية (٣٢٦/٢)، الفقه النافع (ص: ٨٩١، الفقرة: ٦٢٠)، الفتاوى الحانية (٤١٣/٣)، لسان الحكام (٣٧٨/١)، النافع الكبير شرح الجامع الصغير (٤٧٦/١).
 - ٢- ملتقى الأبحر (١٩٨/٤)، الفتاوى الحانية (٤١٣/٣)، الجوهرة النيرة (٦١٧/٢)، البحر الرائق (٣٤١/٨)، تبين الحقائق (١١/٦)، بدائع الصنائع (٣١٥/٤)، بداية المبتدي (٢٢١/١)، شرح الوقاية (٤٥/٤)، الدر المختار (٥٦٨/٩)، شرح النقاية (٢١٨/٢)، مجمع البحرين (٨٢٣)، الاختيار لتعليل المختار (١٧٠/٤)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٣١١/١)، الفتاوى الولوالجية (٣٢٦/٢)، رمز الحقائق (٢٠٧/٢)، المحيط البرهاني (٣٤٦/٥)، النافع الكبير شرح الجامع الصغير (٤٧٦/١).
 - ٣- انظر البحر الرائق (٣٤١/٨)، مجمع الأنهر (١٩٨/٤)، رمز الحقائق (٢٠٧/٢)، الجوهرة النيرة (٦١٧/٢)، تبين الحقائق (١١/٦)، الهداية (٤٥٣/٤)، الاختيار لتعليل المختار (١٧٠/٤)، شرح الوقاية (٤٥/٤)، شرح النقاية لفخر الدين (٢١٨/٢)، مجمع البحرين (٨٢٣)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٣١١/١)، كشف الحقائق (٢٢٩/٢).
- ☆ استطراد:

نقل ملا خسرو في "شرح على الغرر" (٣١١/١) وابن نجيم في "البحر" (٣٤٢، ٣٤١/٨) والزيلعي في "التبيين" (١١/٦) واقعة - في هذه المسألة - تدل على بدهاء الإمام الأعظم ونباهته؛ فإثبات نصه من لفظ الزيلعي:
روي أن هذه المسألة وقعت في مجلس أبي جعفر الداوينيقي، وأبو حنيفة وأئمة عصره حاضرون. فقالت الأئمة: يكراه، وأبو حنيفة ساكت، فقيل له: ما تقول؟ فقال: إن وضع فاه في موضع الفضة يكراه. وإلا فلا. فقيل له: من أين لك؟ فقال: أرايت لو كان في أصبعه خاتم فضة فشرّب من كفه أيكراه ذلك؟ فوقف الكل، وتعجب أبو جعفر من جوابه.
يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

قول الإمام "أيكراه ذلك؟" على سبيل الإنكار أي لا يكراه، كما في شرح مختصر الطحاوي للخصاص (٥٤٨/٨)

توضیح المقام:

اختلاف مذکور اس صورت میں ہے جب چاندی کو اشیاء مذکورہ سے جدا کیا جاسکتا ہو اور اگر سونا چاندی سے اس طرح ملع سازی کر دی گئی ہو کہ ان کو برتن وغیرہ سے جدا نہ کیا جاسکتا ہو تو بالاجماع ان اشیاء کا استعمال (بدرجہ گنجائش) درست ہوگا۔^(۱)

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن أبي حمزة عن عاصم عن ابن سيرين عن أنس بن مالك رضي الله عنه أن قدح النبي صلى الله عليه وسلم انكسر، فاتخذ مكان الشعب سلسلة من فضة. قال عاصم: رأيت القدح وشربت فيه.^(۲)
(۲) عن عاصم الأحول قال:

رأيت قدح النبي صلى الله عليه وسلم عند أنس بن مالك وكان قد انصدع فسلسله بفضة. قال: وهو قدح جيد عريض من نضار. قال: قال أنس: لقد سقيت رسول الله صلى الله عليه وسلم في هذا القدح أكثر من كذا وكذا، قال: وقال ابن سيرين: إنه كان فيه حلقة من حديد فأراد أنس أن يجعل مكانها حلقة من ذهب أو فضة، فقال له أبو طلحة: لا تغيرن شيئاً صنع رسول الله صلى الله عليه وسلم فتركه.^(۳)

(۳) فقہ کا ضابطہ ہے:

”العبرة للمتبوع دون التابع“.^(۴)

یہاں چاندی کی جو قلیل مدار جوڑی گئی ہے وہ شئی مذکور کے تابع ہے۔ لہذا - ضابطہ مذکورہ کے تناظر میں - اس کا کوئی اعتبار نہیں ہوگا اور اصل شئی معتبر ہوگی، وہ مثلاً لکڑی کی ہے تو اس کا استعمال بھی جائز ہوگا۔
چنانچہ یہ ریشم کی جھال والے جبہ، ریشمی نقش و نگار والے کپڑے اور سونے کی میخ والے گمینہ کے مثل ہو گیا کہ جس

۱۔ الفتاویٰ الولوالجیہ (۳۲۶/۲)، البحر الرائق (۳۴۱/۸)، المحيط البرہانی فی الفقہ النعمانی (۳۴۷/۵)، تبیین الحقائق (۱۱/۶)، الہدایہ (۴۵۴/۴)، الجوہرۃ النیرۃ (۶۱۸/۲)، الدر المنقہ (۱۹۸/۴)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار (۱۷۳/۴)، کشف الحقائق (۲۲۹/۲)

۲۔ صحیح البخاری (۱۱۵/۸) رقم (۳۱۰۹)

۳۔ صحیح البخاری (۲۳۱/۱۴) رقم (۵۶۳۸)

۴۔ ذکرہا الکاسانی فی ”البدائع“ (۳۱۵/۴)؛ وهذا لا يحتاج بنفس هذه الألفاظ إلى إحالة كتب الأصول لأنه قد جري استخدامه في عدة من المسائل نحو نية الزوجة والحندي في السفر وغير ذلك.

طرح وہ جائز ہیں اسی طرح ان کا استعمال بھی شرعاً جائز ہوگا۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

❶ فی الہندیۃ:

ولا بأس بالأكل والشرب من إناء مذهب ومفضض إذا لم يضع فاه على الذهب والفضة، وكذا المضرب من الأواني والكراسي والسرير إذا لم يقعد على الذهب والفضة، وكذا في حلقة المرأة من الذهب والفضة، وكذا المجرم واللجام والسرّج والثفر والركاب إذا لم يقعد عليه، وعن أبي يوسف - رحمه الله تعالى - أنه كره جميع ذلك وقيل: محمد - رحمه الله تعالى - معه وقيل: مع أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - كذا في التمر تاشي . في الزاد والصحيح قول أبي حنيفة - رحمه الله تعالى -، كذا في المضمرات.^(۲)

❷ قال الحصكفي:

(ويجوز) بلا كراهة على الرجل والمرأة (الأكل والشرب) والإدهان والتوضيء (من إناء مفضض) أي مزين بالفضة (والجلوس على سرير) أو كرسي (مفضض)، بشرط اتقاء موضع الفضة والذهب بالقم واليد وغيره من الأعضاء (ويكره عند أبي يوسف) (وعن محمد روايتان). والصحيح الأول.^(۳)

❸ قال القهستاني:

(وحل استعمال المفضض متقياً موضع الفضة) ... وكره استعماله عندهما لأن استعمال الجزء كالكل وله أن الفضة تابعة ولا اعتبار للتابع وهو الصحيح.^(۴)

❹ قال قاضي خان:

وقال أبو حنيفة رحمه الله تعالى: لا بأس بالشرب في الآنية المفضضة والمذهبة إذا وضع فاه على العود، وفي الكرسي والسرير يقعد على العود والخشب دون الذهب والفضة... وعن أبي يوسف

۱ - بدائع الصنائع (۴/۳۱۵)، الہدیۃ (۴/۴۵۴)، مجمع الأنہر (۴/۱۹۸)، الدر المنقّی (۴/۱۹۸)، البحر الرائق (۸/۳۴۱)،

شرح النقایۃ (۲/۲۱۸)، الاختیار لتعلیل المختار (۴/۱۷۰)، جامع الرموز (۲/۳۰۰)، كشف الحقائق (۲/۲۲۹)

۲ - الفتاوی الہندیۃ (۵/۳۳۴)

۳ - الدر المنقّی (۴/۱۹۸)

۴ - جامع الرموز (۲/۲۹۹، ۳۰۰)

القول الصواب في مسائل الكتاب

رحمه الله تعالى أنه كره جميع ذلك. واختلفوا في قول محمد رحمه الله تعالى. ^(١) (ومن المعلوم البديهي أن القول المقدم فيه راجح كما عرفته سابقا في مواضع شتى).

قال الحلبي:

ويجوز الأكل والشرب من إناء مفضض والجلوس على سرير مفضض بشرط اتقاء موضع الفضة، ويكره عند أبي يوسف وعن محمد روايتان. ^(٢) (إنما دأب الحلبي فيه كدأب قاضيخان في "فتاواه" في باب الترجيح، فالقول السابق فيه راجح أيضا).

كذا في الكتب الأخر. ^(٣)

مشى أصحاب المتون على قول الإمام، ^(٤) ترجيحاً له كما هو ظاهر.

أتى الشارحون بتأخير دليل الإمام فيه. ^(٥) وهذا ترجيح لقوله عندهم كما تقدم لك بيانه.

١ - الفتاوى الخانية (٣/٤١٢، ٤١٣)

٢ - ملتنقى الأبحر (٤/١٩٧، ١٩٨)

٣ - لسان الحكام (١/٣٧٨)، الفقه النافع (ص: ٨٩١، الفقرة: ٦٢٠)، الفقه على المذاهب الأربعة (٢/١٨)

٤ - المختار للفتوى (٤/١٧٠)، كنز الدقائق (٤٢٢)، الوقاية (٤/٤٤)، النقاية (٢/٢١٨)، غرر الأحكام (١/٣١٠)، تنوير الأبصار (٩/٥٦٧)

٥ - الهداية (٤/٤٥٤)، بدائع الصنائع (٤/٣١٥)، البحر الرائق (٨/٣٤١)، الاختيار لتعليل المختار (٤/١٧٠)، مجمع

الأنهر (٤/١٩٨)، رد المحتار (٩/٥٦٨)

كتاب الوصايا

[۲۵۵] اختلاف في مسئلہ

ومن أوصى إلى اثنين لم يجز لأحدهما أن يتصرف عند أبي حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى دون صاحبه، إلا في شراء كفن الميت وتجهيزه، وطعام أولاده الصغار وكسوتهم، ورد وديعة بعينها، وتنفيذ وصية بعينها، وعتق عبد بعينه، وقضاء الدين، والخصومة في حقوق الميت. (وقال أبو يوسف: لكل واحد منهما أن ينفرد بالتصرف في جميع الأشياء.)^(۱)

توضیح المقام:

اصح قول کے موافق عام ہے کہ موصی نے ان دو شخصوں کو ایک ساتھ وصیت کی ہو یا متعاقباً (یکے بعد دیگرے)، دونوں صورتوں میں اختلاف مذکور برقرار رہے گا۔^(۲)

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا متدل:

وصی کیلئے جو ولایت ثابت ہوئی ہے وہ موصی کی تفویض (سپردہ کر دینے) سے حاصل ہوئی ہے لہذا موصی نے جس

۱۔ الاختیار لتعلیل المختار (۷۴/۵)، المبسوط للسرخسی (۲۰/۲۸)، الہدایۃ (۶۷۰/۴)، البحر الرائق (۳۱۲/۸)،
الحوہرۃ النیرۃ (۶۳۴/۲)، تبیین الحقائق (۲۰۸/۶)، خلاصۃ الفتاویٰ (۲۴۰/۴)، شرح الطائمی علی الکنز (۲۷۴/۲)،
درر الحکام شرح غرر الأحکام (۴۴۸/۲)، شرح الوقایۃ (۱۶۹/۴)، ملتقى الأبحر (۴۵۷/۴)، شرح النقایۃ
(۵۶۰/۲)، الفتاویٰ البزازیۃ (۴۴۶/۶)، النافع الكبير شرح الجامع الصغير (۵۲۹/۱)، جامع الرموز (۶۹۸/۲)، الفقہ
النافع (ص: ۱۴۱۰، الفقرة: ۱۱۷۶)، مجمع البحرين (۸۲۹)

۲۔ الفتاویٰ البزازیۃ (۴۴۶/۶)، خلاصۃ الفتاویٰ (۲۴۰/۴)، حاشیۃ الشلبی علی التبیین (۲۰۸/۶)

وصف وقید کے ساتھ یہ ولایت سپرد کی ہے اس وصف کی رعایت ضروری ہوگی (اور وہ وصف یہاں ”اجتماع وصیین“ ہے کہ یہ دونوں شخص مل کر موصی کی وصیت کو پورا کریں گے) کیونکہ یہ قید ایک مفید شرط ہے اس لیے کہ ایک شخص کی رائے دو آدمیوں کی رائے کے ہم پلہ نہیں ہو سکتی۔

نیز موصی بھی دو اوصیاء سے ہی راضی ہے چنانچہ ان میں سے ہر ایک اس سبب میں ”خطر علت“ کے بمنزلہ ہو گیا اور ظاہر ہے کہ خطر علت سے حکم کبھی ثابت نہیں ہوتا جب تک کہ علت مکمل موجود نہ ہو اس لیے یہاں بھی مجموعہ اوصیاء (اور وہ دو ہیں) کی رضا مندی کے بدون صرف ایک وصی کی جانب سے تصرف غیر معتبر اور باطل شمار ہوگا۔

اس کی نظیر ”توکیل وکیلین“ کا مسئلہ ہے کہ جب کوئی شخص دو آدمیوں کو کسی چیز کی بیع کا وکیل بنا دے تو ان میں سے کوئی ایک، دوسرے کے بغیر عقد کا مجاز نہیں ہوتا فکذا ھہنا۔

تاہم اشیاء معدودہ مذکورہ میں یہ حکم جاری نہیں ہوگا کیونکہ ان اشیاء و امور کا تعلق ”باب الولایۃ“ کی بجائے ”باب الضرورة“ سے ہے اور مواضع ضرورت ہمیشہ مستثنیٰ ہوتے ہیں۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (ومن أوصى إلى اثنين لم يجز لأحدهما أن يتصرف عند أبي حنيفة ومحمد دون صاحبه، إلا في شراء كفن الميت وتجهيزه، وطعام الصغار وكسوتهم، ورد ودیعة بعینها، وقضاء الدین، وتنفيذ وصية بعینها، وعتق عبد بعینه، والخصومة في حقوق الميت).

قال الإسيجاني: وقال أبو يوسف: يجوز لكل واحد منهما ما صنع، والصحيح قولهما.^(۲)

② قال التمرتاشي والحصكفي:

(وبطل فعل أحد الوصيين كالمتولين) فإنهما في الحكم كالوصيين... (ولو) وصلية (كان

إيصاؤه لكل منهما على الانفرد) وقيل: ينفرد.

قال الشامي:

١- انظر له ما يلي:

الهداية (٦٧١/٤)، البحر الرائق (٣١٢/٨)، شرح مختصر الطحاوی للحصاص (١٨٧/٤)، المبسوط

للسرخسي (٢١/٢٨)، الفقه النافع (ص: ١٤١١، الفقرة: ١١٧٦)، الاختيار لتعليل المختار (٧٤/٥)، تبیین الحقائق

(٢٠٩، ٢٠٨/٦)، مجمع الأنهر (٤/٥٨)، الجوهرۃ النيرة (٦٣٤/٢)، كشف الحقائق (٣٢٥/٢)

٢- الترجيح والتصحيح (٥٩٩)

(قوله وقيل ينفرد) قائله أبو يوسف كما سيصرح به الشارح والأول قولهما - إلى أن قال - والعمل في الغالب على قول الإمام، وهو ظاهر إطلاق المتن وصريح عبارة المصنف. ^(١)
 ١٢ قال قاضي خان:

رجل أوصى إلى رجلين قال أبو حنيفة ومحمد رحمهما الله تعالى لا ينفرد أحد الوصيين بالتصرف ولا ينفذ تصرف أحدهما إلا بإذن صاحبه إلا في أشياء فإن أحدهما ينفرد بها... وعند أبي يوسف رحمه الله تعالى ينفرد. ^(٢)

(ولا يخفى أن القول المقدم فيه راجح حسبما عرف في الأصول).

١٣ قال الحلبي:

وإن أوصى إلى اثنين لا ينفرد أحدهما، إلا بشراء كفن وتجهيز وخصومة وقضاء دين وطلبه وشراء حاجة الطفل وقبول الهبة له ورد وديعة معينة، وتنفيذ وصية معينة وإعتاق عبد معين، ورد مغبوب، أو مشرى شراء فاسداً، وجمع أموال ضائعة وحفظ المال، وبيع ما يخاف تلفه. وعند أبي يوسف يجوز الإنفراد مطلقاً. ^(٣) (القول المقدم فيه راجح أيضاً، كما عرفته قبل).

١٤ أفتى الشامي بقول الطرفين لما سئل عنه:

(سئل)... فهل إذا ثبت دعواه بالوجه الشرعي يكونان وصيين لا ينفرد أحدهما بالتصرف بدون رأي الآخر؟

(الجواب): نعم! قال في التنوير من باب الوصي، وبطل فعل أحد الوصيين كالمتمولين ولو كان إيصاله لكل منهما على الانفراد. ١ - وفي الدرر: أوصى إلى اثنين لا ينفرد أحدهما بالتصرف بدون الآخر ولو إلى كل منهما بالانفراد. ١ - وتمام تحقيقه فيها. ^(٤)

١٥ أتى الأوشى بمذهب الطرفين مطلقاً، بغير أن يسرد خلافاً فيه. ^(٥) فهذه أمانة جلية لترجيح قولهما كما هو ظاهر.

١ - الدر المختار مع رد المحتار (١٠/٤٤٠، ٤٤١)

٢ - الفتاوى الحانية (٣/٥٢٦، ٥٢٧)

٣ - ملتقى الأبحر (٤/٤٥٧، ٤٥٦)

٤ - تنقيح الفتاوى الحامدية (٢/٣٠٦)

٥ - الفتاوى السراجية (١٤٨)

- ٧ قول الطرفين قول المتون. ^(١) فهذا من ترجيح له أيضا.
- ٨ وإذا كان مع أبي حنيفة أحد صاحبيه فيؤخذ بقولهما (أي بقول الإمام ومن وافقه) بلا خلاف على ما قال الشامي في شرح العقود. ^(٢) فمن هذه الجهة قول الطرفين راجح أيضا.
- ٩ آخر الشارحون دليل الطرفين فيه وجميعهم ضمنوه جواب دليل الثاني رحمه الله تعالى. ^(٣) وهذا ترجيح لقولهما عندهم كما عرف في موضعه.

اختلاف في مسئلة [٢٥٦]

وإن أوصى لأحدهما بجميع ماله وللآخر بثلث ماله ولم تجز الورثة فالثلث بينهما على أربعة أسهم عند أبي يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى. وقال أبو حنيفة رحمه الله تعالى: الثلث بينهما نصفان. ^(١) ولا يضرب أبو حنيفة رحمه الله تعالى للموصى له بما زاد على الثلث إلا في المحاباة، والسعاية والدراهم المرسلة، (ويضرب عندهما، ^(٥)).

مفتي بر قول:

فتوى اس میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

- ١- المختار للفتوى (٧٤/٥)، كنز الدقائق (٤٨٧)، الوقاية (١٦٨/٤، ١٦٩)، النقاية (٥٦٠، ٥٥٩/٢)، غرر الأحكام (٤٤٨/٢)، تنوير الأبصار (٤٤٠/١٠)، بداية المبتدى (٢٦٤/١)
- ٢- تقدم تخريجه غير مرة
- ٣- الهداية (٦٧١/٤)، المبسوط للسرخسي (٢٨/٢١)، البحر الرائق (٣١٢/٨)، تبیین الحقائق (٢٠٨/٦، ٢٠٩)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (٤٤٨/٢)، مجمع الأنهر (٤٥٨/٤)، الجوهرة النيرة (٦٣٤/٢)
- ٤- هذا الخلاف مبني على أصلي مختلف فيه بين الإمام وصاحبيه وإلى هذا أشار بقوله الآتي "ولا يضرب ١هـ" [انظر: "مجمع الأنهر" (٤٢٥/٤)] - فلذا هذا القول (أي "ولا يضرب أبو حنيفة رحمه الله تعالى - إلى - ويضرب عندهما") ليس بمسألة خلافية بل هو بيان أصل أصيل بُنيَتْ عليه المسألة السالف ذكرها.
- ٥- جامع الرموز (٦٨٤/٢)، الدر المنقي (٤٢٦/٤)، الاختيار لتعليل المختار (٨٠/٥)

قول مفتی بہ کا مستدل:

تہائی سے زائد مقدار میں وصیت جب جائز ہی نہیں ہوتی تو اس کا مطلب یہ ہے کہ اس قدر زائد میں وہ وصیت باطل ہو جاتی ہے چنانچہ صورت حال یوں ہو جائے گی کہ گویا موصی نے ہر ایک کیلئے ثلث کی وصیت کی ہے (جو کہ قدر شروع ہے)، لہذا اس ثلث کو ہی ان دونوں کے مابین نصف نصف کر دیا جائے گا۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال التمر تاشی والحصکفی:

(وان أوصی لأحدهما بجميع ماله ولآخر بثلث ماله ولم تجز) الورثة ذلك (فثلثه بينهما نصفان) ... وقالوا: أرباعاً؛ لأن الباطل ما زاد على الثلث فاضرب الكل في الثلثين يحصل أربعة تجعل ثلث المال.

قال الشامی:

تحت قوله: "فاضرب الكل في الثلثين": ثم الصحيح قول الإمام كما في تصحيح العلامة قاسم والدر المنتقى عن المضمورات وغيره.^(۲)

② قال الحصکفی:

(ولو لأحدهما بثلثه وللآخر بثلثيه أو بنصفه أو بکله ينصف الثلث بينهما) عنده (وعندهما يثلث في الأول، ويخمس خمسين وثلاثة أخماس في الثاني، ويربع في الثالث) وذلك لأصل أصيل، ذكره بقوله (ولا يضرب الموصی له بالزائد على الثلث) ... (عند الإمام) ويضرب عندهما. - إلى أن قال - وألحاصل أنه إن أوصی بأكثر من الثلث ولم يعجزوا فهي باطلة في الأكثر عنده ... وجائزة عندهما ... والأول الصحيح كما في المضمورات وغيره.^(۳)

③ قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وان أوصی لأحدهما بجم ماله وللآخر بثلث ماله فلم تجز الورثة فالثلث بينهما على أربعة أسهم عند أبي يوسف و محمد، وأبو حنيفة: الثلث بينهما نصفان لا يضرب عند أبي حنيفة للموصی له بما زاد على الثلث إلا في المدة، والسعاية والدرهم المرسله). قال الإمام جمال الإسلام: والصحيح قول أبي حنيفة.^(۴)

۱۔ الدر المختار (۳۸۴/۱۰)، الفقه الإسلامي وأدلته (۷۵۶۰)، شرح الوقاية (۱۵۱/۴)، شرح النقاية لفخر الدين (۵۵۱/۲)

۲۔ الدر المختار مع رد المحتار (۳۸۳/۱۰، ۳۸۴)

۳۔ الدر المنتقى (۴۲۵/۴، ۴۲۶)

۴۔ الترجيح والتصحيح (۶۰۰)

قال القهستاني:

(و) في وصيته (بثلثه) أي بثلث ماله لزيد (وكله) لآخر ولم يجيزوا (ينصف) أي يجعل الثلث على سهمين (وقالوا: يربع) أي يجعل على أربعة أسهم لأصل أشار إليه فقال (ولا يضرب الموصى له بأكثر من الثلث عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى) ويضرب عندهما. والحاصل أنه إن أوصى بأكثر من الثلث ولم يجيزوا فهي باطلة في الأكثر عنده... وجائزة عندهما... والأول الصحيح كما في المضمرات.^(١)

قال الزحيلي:

إذا أوصى شخص بعدة وصايا لأشخاص معينين، وزادت الوصايا في مجموعها عن الثلث، ولم تجز الورثة الزائد، أو أجازوا ولم تتسع التركة لتنفيذ الوصايا، فيكون لها حالتان:
الثانية: أن تكون إحدى الوصايا زائدة على الثلث: كثلث لواحد ونصف لآخر (أو جميع لآخر، كما ههنا، فإنه زائد على الثلث أيضا):

قال أبو حنيفة: يقسم الثلث بينهما مناصفة؛ لأن الوصية إذا زادت عن الثلث ولم تجز الورثة، تكون باطلة في القدر الزائد، فيكون هناك وصيتان كلتاها بالثلث تتزاحمان فيه، فيكون ثلث التركة بين الموصى لهما نصفين. وهذا هو المفتى به عند الحنفية.

ثم قال بعد بيان قولهما - واستثنى أبو حنيفة ثلاث حالات: هي المحاباة، والدراهم المرسله، والسعاية، وافق فيها صاحبين في القسمة بحسب السهام، وليس مناصفة.^(٢)

١- جامع الرموز (٢/٦٨٤)

٢- الفقه الإسلامي وأدلته (٧٥٦٠، ٧٥٦١)

[۲۵۷] اختلاف في مسئلہ

فإن حابی ثم أعتق فالمحابة أولى عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى ☆
وإن أعتق ثم حابی فهما سواء، وقالوا: العتق أولى في المسألتين.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) فقہ کا قاعدہ ہے:

”القوي لا يعارضه الضعيف“۔^(۱)

محابات اور عتق میں سے اول، ثانی سے اقویٰ اور ثانی اس کے مقابلہ میں ضعیف ہے کیونکہ محابات کا ثبوت عقد

☆ قال الخدادي في ”الجوهره“ (۲/۶۳۹):

قوله (فإن حابی ثم أعتق فالمحابة أولى عند أبي حنيفة): هذا (أي تقديم أحدهما على الآخر) إذا ضاق الثلث عنهما
أما إذا اتسع لهما أمضى كل واحد منهما على جهته.

۱۔ ذکر هذه القاعدة الأصوليون بألفاظ مختلفة:

(أ) علاء الدين البخاري في ”كشف الأسرار“ (۳/۷۷): لا مقابلة بين الضعيف والقوي بل يترجح القوي

(ب) والآمدي في ”الإحكام“ (۳/۱۴۷): لا يقع الأضعف في مقابلة الأقوى

وكذا استخدمه الفقهاء بألفاظ شتى:

(أ) السرخسي في ”المبسوط“: في باب زكوة الإبل (۲/۱۷۰): والضعيف لا يعارض القوي، وفي كتاب الاستحسان:

باب الرجل يرى الرجل يقتل أباه أو يره (۱۰/۱۸۴): الضعيف لا يظهر مع القوي.

(ب) والزليعي في ”تبيين الحقائق“: في باب كفالة الرجلين والعبدین (۴/۱۶۷): لا يعارضه (أي الأقوى والاكد) الضعيف.

(ج) والسرغيناني في ”الهداية“: في كتاب الولاء (۳/۳۴۳): القوي لا يعارضه الضعيف؛ وبعد قليل في (۳/۳۴۴):

الضعيف لا يظهر في مقابلة القوي.

(د) وملا خسرو في ”الدرر شرح الغرر“: في كتاب الولاء (۲/۳۴): الضعيف لا يعارض القوي.

(ر) والغنيمي في ”اللباب في شرح الكتاب“: في كتاب الولاء (۳/۲۴): القوي لا يعارضه الضعيف.

معاوضہ کے ضمن میں ہوتا ہے لہذا یہ صرف از روئے معنی تبرع ہے لفظاً تبرع نہیں ہے بلکہ لفظ کے اعتبار سے عقد معاوضہ ہے جبکہ عتق لفظ و معنی ہر دو اعتبار سے تبرع ہے اور ”معاوضات، تبرعات سے اقویٰ ہوتے ہیں“ کمالا مٹھی۔

لہذا جب محابات یہاں پہلے پائی گئی تو وہ اپنے سے ضعیف (یعنی عتق) کو دور کر دے گی اور وہ ضعیف (عتق) اس کے مقابلہ میں غیر معارض ہونے کی بدولت ظاہر نہیں ہوگا۔ جیسا کہ بعض مشائخ نے قاعدہ مذکورہ کو ان الفاظ سے بیان کیا ہے: ”الضعیف لا یظهر مع القوی“ کما فی المبسوط للسرخسی (۱۸۴/۱۰)۔ جس سے بلاشبہ محابات کو اولویت و ترجیح حاصل ہوگی۔

اور اعتاق کے محابات سے مقدم ہونے کی صورت میں بھی محابات کی قوت پر کوئی اثر نہیں پڑتا البتہ جب اس کو تقدیم حاصل ہو چکی، اور حالت یہ ہے کہ باوجود تقدیم کے اس میں محابات کو دفع کرنے کی صلاحیت نہیں (کیونکہ ضعیف، قوی کے معارض نہیں ہو سکتا)، تو لا محالہ تقدیم فی الذکر کی بدولت یہ محابات کے مزاحم ہو جائے گا چنانچہ تحقیق مزاحمت کے پیش نظر مساوات کا حکم لگایا جائے گا تاکہ اضعف کی اقویٰ پر ترجیح بھی لازم نہ آئے اور (حق تقدیم سے حاصل شدہ) مزاحمت بھی بے اثر نہ رہے۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (فإن حابی ثم أعتق فالمحابة أولى عند أبي حنيفة. وإن أعتق ثم حابی فهما سواء، وقال أبو يوسف ومحمد: العتق أولى في المسألتين).

واختار قول الإمام، البرهاني والنسفي وصدر الشريعة وغيرهم.^(۲)

② قال الحلبي:

فإن أعتق وحابا وضاق الثلث عنهما، فالمحابة أولى إن قدمت؛ وهما سواء إن أخرت...
وعندهما العتق أولى في الجميع.^(۳) (القول المقدم فيه راجح) - وهو قول الإمام هنا - كما صرح به الشامي في شرح العقود والمصنف في المقدمة وهو معروف لدى أرباب الإفتاء

۱۔ الهدایہ (۴/۶۵۴)، الاختیار لتعلیل المختار (۵/۷۹)، البحر الرائق (۹/۲۶۳)، تبیین الحقائق (۶/۱۹۶، ۱۹۷)،
درر الحکام شرح غرر الأحکام (۲/۴۳۹)، مجمع الأنهر (۴/۴۳۷)، حاشیۃ الطحطاوی علی الدر المختار
(۴/۳۲۹)، رد المختار (۱۰/۴۰۵)، رمز الحقائق (۲/۲۶۹)

۲۔ الترجیح والتصحیح (۶۰۱)

۳۔ ملتقى الأبحر (۴/۴۳۷، ۴۳۸)

- ③ إذا لم يرد تصريح بتصحيح أحد القولين أصلاً - كما وقع في هذه المسألة^(١) - فالعمل إذن بما في المتن، على ما قال الشامي^(٢). وهنا المتن على قول الإمام فلذا هو يليق بالعمل والإفتاء فيها.
- ④ اعتمد قول الإمام أبي حنيفة، الموصلي والنسفي والتمرتاشي^(٣)، وهذا لكونه راجحاً عندهم على ما تقرر في الأصول.
- ⑤ آخر الشارحون دليل الإمام فيه^(٤). وهذا ترجيح لقوله عندهم كما عرف في موضعه.

١- حيث ذكر أصحاب الشروح والفتاوى فيها مجرد الخلاف بين الإمام والصاحبين ولم يأتوا بتصحيح قول أحد منهما كابن نجيم في البحر الرائق (٢٦٣، ٢٦٢/٩)، والحصكفي في الدر المختار (٤٠٥، ٤٠٤/١٠) وأقره الشامي في رد المحتار (٤٠٥/١٠)، والطحطاوى في حاشيته على الدر المختار (٣٢٩/٤)، والسرخسي في المبسوط (١٣٣/٢٨)، والزيلعي في تبين الحقائق (١٩٧، ١٩٦/٦)، وداماد أفندي في مجمع الأنهر (٤٣٨، ٤٣٧/٤)، والحصكفي في الدر المنتقى (٤٣٨، ٤٣٧/٤)، والعيني في رمز الحقائق (٢٦٩/٦)، والمرغيناني في الهداية (٦٥٥، ٦٥٤/٤) وتبعه المشايخ في الفتاوى الهندية (١١٠، ١٠٩/٦) وأقروه، وغيرهم.

٢- مقدمه رد المحتار (١٧١/١)

٣- بنشر على ترتيب اللف: المختار للفتوى (٧٩/٥)، كنز الدقائق (٤٨٢)، تنوير الأبصار (٤٠٥، ٤٠٤/١٠)

٤- الهداية شرح البداية (٤٥٦/٤)، البحر الرائق (٢٦٣/٩)، تبين الحقائق (١٩٧، ١٩٦/٦)، شرح الوقاية (١٦١/٤)، الاختيار لتعليل المختار (٧٩/٥)، بدائع الصنائع (٤٨٦/٦)، درر الحكام شرح غرر الأحكام (٤٣٩/٢)، رد المحتار (٤٠٥/١٠)، حاشية الطحطاوى على الدر المختار (٣٢٩/٤)، رمز الحقائق (٢٦٩/٢)

[۲۵۸] اختلافی مسئلہ

ومن خرج من بلده حاجاً فمات في الطريق
وأوصى أن يحج عنه حج عنه من بلده عند أبي
حنيفة رحمه الله تعالى. وقال أبو يوسف ومحمد
رحمهما الله تعالى: يحج عنه من حيث مات. ☆

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) عن أبي هريرة أن رسول الله - صلى الله عليه وسلم - قال: إذا مات الإنسان انقطع عنه عمله إلا من ثلاثة إلا من صدقة جارية أو علم ينتفع به أو ولد صالح يدعو له. (۱)
کعبہ اللہ حج کیلئے پہنچنے سے پہلے اس نے جو ”خروج“ کا عمل کیا ہے وہ اس کی موت پر باطل اور ختم ہو گیا ہے موت کے بعد اس عمل خروج کا کوئی اثر اور جزو باقی نہیں رہا یعنی گویا کہ وہ حج کیلئے گھر سے نکلا ہی نہیں کیونکہ موت کے بعد جو تیس عمل

☆ بیان منشاء الاختلاف:

قال الولوالحي في فتاواه (۴۰۰:۵):

”وهذا الاختلاف راجع إلى حرف وهو أن ما أدى من السفر بنية الحج عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى يبطل بالموت فلم يحجز البناء عليه ووجب الإحجاج من وطنه، وعندهما رحمهما الله تعالى: لا يبطل فيحجز البناء عليه.“ وكذا في المحيط البرهاني في الفقه النعماني (۴۸۳/۲)

۱۔ صحیح مسلم (۷۳/۵) رقم (۴۳۱۰)، وكذا في: صحيح ابن خزيمة (۱۲۲/۴) رقم (۲۴۹۴)، صحيح ابن حبان (۲۸۶/۷) رقم (۳۰۱۶)، المتقى لابن الحارود (۱۰۱/۱) رقم (۳۷۰)، سنن أبي داود (۷۷/۳) رقم (۲۸۸۲)، سنن الترمذي (۶۰/۳) رقم (۱۳۷۶)، الأدب المفرد (۲۸/۱) رقم (۳۸) مسند أحمد بن حنبل (۳۷۲/۲) رقم (۸۸۳۱)

باقی رہ جاتے ہیں یہ ان میں سے نہیں ہے لہذا اس کی طرف سے حج کرنے والا شخص از سر نو اس کے مقام سے ہی نکلے گا۔^(۱)

(۲) عن أبي عزة قال: قال رسول الله صلى الله عليه وسلم: إذا قضى الله لعبد أن يموت بأرض جعل له إليها حاجة أو قال بها حاجة.^(۲)

حدیث بالا کی روشنی میں ظاہر ہوا کہ اس کا یہ سفر ”سفر موت“ تھا نہ کہ ”سفر حج“، یعنی حج کیلئے اس کا سفر شروع ہی

۱۔ المبسوط للسرخسي (۱۷۳/۲۷)، خلاصة الدلائل لحسام الدين الرازي (۴۱۲/۲)، مجمع الأنهر (۴/۴۴۱)

الإيقاظ الهام:

وردَّ البعض الاستدلال المذكور منه على هذا النمط فقام البابر تي للإجابة عنه جواباً شافياً في العناية - شرح الهداية- المذيلة بالفتح (۵۰۶، ۵۰۵/۱۰)؛ فإليك نصه:

وقوله (لهما أن السفر بنية الحج وقع قرية إلخ) مدفوع بقوله صلى الله عليه وسلم [كل عمل ابن آدم ينقطع بموته إلا ثلاثة] فإن الخروج للحج ليس منه.

وردَّ بأن المكفر إذا أطعم بعض المساكين ومات فأوصى وجب الإكمال بما بقي بالاتفاق ولم ينقطع ما أطعمه بالموت، ذكره في الأسرار، فما هو جواب أبي حنيفة عن ذلك فهو جوابنا عن الحج.

وأجيب بالفرق بأن سفر الحج لا يتجزأ في حق الأمر، بدليل أن الأول إذا بدا له في الطريق أن لا يحج بنفسه بعد ما مشى بعض الطريق وفوض الأمر إلى غيره برضا الوصي لم يحزمه رد ما أنفق، وأما الإطعام فإنه يقبل التجزئ، حتى أن المأمور بالإطعام إذا أطعم البعض ثم ترك البعض وأمر به غيره فإنه يحزمه، كذا في الأسرار وهذا ليس بدافع؛ لأن الحديث لم يفصل بين المتجزئ وغيره في انقطاع، إلا أن يقال: التجزئ في الإطعام مستند إلى الكتاب فإنه لم يشترط فيه التابع أصلاً، حتى لو جامع في خلال الإطعام مثلاً لم يجب عليه إعادة ما سبق، والكتاب أقوى وإن كان دلالة فعل عمل به والحج لم يكن فيه دليل أقوى من الحديث فعمل به.

وهنا يجب أن يلاحظ كلام المحقق في ”فتح القدير“ (۵۰۶، ۵۰۵/۱۰) أيضاً.

۲۔ سنن الترمذي (۴/۴۵۳) رقم (۲۱۴۷)؛ قال أبو عيسى: هذا حديث صحيح.

المستدرک للحاکم (۱۰۲/۱) رقم (۱۲۷) وقال الحاکم: هذا حديث صحيح.

وقال السخاوي في المقاصد الحسنة (۹۰/۱):

وقال (الترمذي) إنه صحيح وكذا صححه ابن حبان والحاكم..... ورواه أحمد بن حنبل في مسندهما ولفظه (إن الله عز وجل إذا أراد قبض عبد بأرض جعل له بها حاجة) ولفظ أحمد (إذا أراد الله قبض روح عبد بأرض جعل له فيها أو قال بها حاجة) وفي الباب عن عروة بن مضر مرفوعاً (إذا أراد الله قبض عبد بأرض جعل له إليها حاجة) أخرجه البيهقي في الشعب.

نہیں ہوا تھا چنانچہ اس کی طرف سے حج کو جانے والا از سر نو اس کے مقام سے ہی سفر حج کا آغاز کرے گا۔^(۱)
(۳) ”مطلق“ سے ”متعارف“ شئی مراد ہوتی ہے یہاں حج کی وصیت مطاق ہے اور عامۃ الناس میں متعارف حج گھر سے ہی کیا جاتا ہے لہذا یہاں بھی وصی اس کے مقام و منزل سے حج کرنے جائے گا۔^(۲)

قول مفتی بہ کی تخریج:

١٠ قال التمر تاشی والحصكفی:

(وإن مات حاج في طريقه وأوصى بالحج عنه يحج من بلده) راكبا وقالوا: من حيث مات، استحسانا. قلت: ومفاده أن قوله قياس وعليه المتون، فكان القياس هنا هو المعتمد. فافهم! قال الشامي:

(قوله عليه المتون): وهو الصحيح واختاره المحبوبي والنسفي وصدر الشريعة وغيرهم ١٥. قاسم (قوله فافهم): يشير إلى أنه مما خرج من قاعدة تقديم الاستحسان على القياس.^(۳) قال ابن قطلوبغا:

قوله: (ومن خرج من بلده حاجا فمات في الطريق وأوصى أن يحج عنه حج عنه من بلده عند أبي حنيفة). قال الإمام جمال الإسلام: وقالوا: يحج من حيث بلغ، والصحيح قوله.^(۴) قال الحصكفی:

(وإن خرج حاجا فمات في الطريق وأوصى أن يحج عنه حج عنه) راكبا (من بلده) إن بلغ نفقته - ذلك عنده (وعندهما من حيث مات استحسانا) - إلى أن قال - وقدم أيضا أن قولهما استحسان وقوله قياس وإن الماتن ثمة أكد رد مذهبهما بقوله: لا من حيث مات، وقد قدمه المصنف هنا وثمة وجزم به في التوير وعامة المتون فكان القياس هنا هو المعتمد فافهمه وتنبه له أيضا.^(۵) قال الزحيلي:

قال الحنفية: ... وإن مات حاج في طريقه، وأوصى بالحج عنه، يُحج من بلده راكبا، وهو المعتمد.^(۶)

۱- المبسوط للسرخسي (۱۷۳/۲۷)، مجمع الأنهر (۴/۴۴۱)

۲- الفقه النافع (ص: ۱۴۱۷، الفقرة: ۱۱۸۴)، مع تسهيل

۳- الدر المختار مع رد المحتار (۱۰/۳۷۷)

۴- الترجيح والتصحيح (۶۰۲)

۵- الدر المنقذ (۴/۴۴۱، ۴۴۲)

۶- الفقه الإسلامي وأدلته (۷۴۹۹)

قال الجزيري:

- الحنفية - قالوا: ... وإذا مات حاج في طريقه وأوصى بأن يحج عنه فهل يبدأ عنه من المكان الذي مات فيه أو من بلده؟ خلاف فقيل عنه من بلده شخص راكباً لا ماشياً وهو المعتمد. ^(١)
- رجح قاضیخان ^(٢) والحلي ^(٣) قول الإمام ، بتقديمه على قولهما ، لما عرف من دأبهما فيهما في باب الترجيح.
- مشى أصحاب المتون على قول الإمام ، ^(٤) ترجيحاً له كما هو ظاهر.
- قد أخرج أصحاب الشروح دليل الإمام فيه. ^(٥) وذاك من ترجيح لقول الإمام عندهم حسب ما عرف من صنيعهم في المختار لديهم فيها.

[٢٥٩] اختلاف في مسئلة

ومن أوصى لجيرانه فهم الملاصقون عند أبي حنيفة رحمه الله تعالى. (وقالوا: هم الملاصقون وغيرهم ممن يسكن محلة الموصي ويجمعهم مسجد المحلة، ^(٦)).

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

- ١۔ الفقه على المذاهب الأربعة (٢٩٠/٣)
- ٢۔ فتاوى قاضیخان (٣٠٧:١) في كتاب الحج: فصل في الحج عن الميت
- ٣۔ ملتقى الأبحر (٤٤١/٤)
- ٤۔ كنز الدقائق (٤٨٣)، الوقاية (١٥١/٤)، النقاية (٥٥١/٢)، تنوير الأبصار (٣٧٧/١٠)، بداية المبتدى (٢٦٢/١)
- ٥۔ الهداية (٦٥٨/٤)، المبسوط للسرخسي (١٧٣/٢٧)، بدائع الصنائع (٤٧١/٢) - في كتاب الحج، البحر الرائق (٢٨١/٩)، تبیین الحقائق (١٩٩/٦)، شرح النقاية (٥٥١/٢)
- ٦۔ بداية المبتدى (٢٦٢/١)، الدر المختار (٤٠٧/١٠)، البحر الرائق (٢٨٢/٩)، الجوهرة النيرة (٦٤٣/٢)، رمز الحقائق (٢٧١/٢)، الفتاوى الهندية (١١٩/٦)، ملتقى الأبحر (٤٤٢/٤)، تبیین الحقائق (٢٠٠/٦)، مجمع البحرين (٨٤٥)، درر الحکام شرح غرر الأحكام (٤٤١/٢)، شرح النقاية (٥٥٣/٢)، الفتاوى الوالوجية (٣٩٢/٥)، شرح النقاية لفخر الدين (٥٥٣/٢).

قول مفتی بہ کا متدل:

- (۱) عن جابر بن عبد الله قال: قال رسول الله: "الجار أحق بشفعة جاره" ^(۱) ھ
 "جار" سے بالاجماع یہاں ملاصق جار مراد ہے، غیر ملاصق پڑوسی شفعہ کا مستحق نہیں ہوتا لہذا وصیت میں بھی اس لفظ کو اسی پر محمول کیا جائے گا۔ ^(۲)
- (۲) ویسے تو جار کا دائرہ بہت وسیع ہے: جار الحکلة، جار الأرض، جار القرية، یہ سب الفاظ استعمال ہوتے ہیں چونکہ یہاں "جار" سے یہ تمام مراد لینا معذور غیر مطلوب ہے اس لیے اس سے اخص النصوص جار مراد ہوگا اور وہ ملاصق ہے کما هو ظاهر۔ ^(۳)
- (۳) جوار سے قرب مراد ہوتا ہے۔ اس معنی قرب کی حقیقت "ملاصق" میں تحقیق ہوتی ہے چنانچہ جو اس (ملاصق) کے بعد والے پڑوسی ہیں وہ اس کی بنسبت بعید شمار ہوتے ہیں جن کی رعایت کرنے میں معنی "قرب" فوت ہو جاتا ہے لہذا ایسی ملاصق پڑوسی مراد ہوں گے جیسا کہ شفعہ میں بھی وہ پڑوسی مستحق ہوتا ہے جو ملاصق ہو۔ ^(۴)
- (۴) عن أبي رافع أنه سمع النبي صلى الله عليه وسلم يقول: "الجار أحق بشفعه" ^(۵) أي: بقربه۔ ^(۶)
 اس روایت میں ہے کہ پڑوسی "قرب" کی بدولت حق دار ہے اور یہ روایت "شفعة" کے بارے میں ہے، شفعہ میں بالاتفاق صرف جار ملاصق اس معنی قرب کا مصداق ہوتا ہے لہذا یہاں بھی معنی قرب کا لحاظ کرتے ہوئے صرف ملاصق جار کے حق میں وصیت نافذ ہوگی دیگر دور کے پڑوسی اس میں شامل نہیں ہوں گے۔

قول مفتی بہ کی تخریج:

● قال التمر تاشي والحصكفي:

- ۱۔ سنن أبي داود (۳۰۸/۲) رقم (۳۵۱۸)
 قال شيخنا العثماني في "الإعلاء" (۱۷/۱۳، ۱۴) عن "النيل": رواه الخمسة إلا النسائي، ثم قال: رجاله ثقات وأنكره شعبة وغيره على عبد الملك من غير حجة، وقالوا: تفرد به عبد الملك مع أنه لم يتفرد به، كما عرفت فيما مر. انتهى
 أقول - القائل العبد الضعيف -: وكذا في غير "الخمس" من شرح معاني الآثار (۱۲۰/۴) رقم (۵۵۳۵)، مسند أحمد بن حنبل (۳۰۳/۳) رقم (۱۴۲۹۲)، المعجم الأوسط للطبراني (۲۰۱/۸) رقم (۸۳۹۹)، مصنف ابن أبي شيبة (۵۱۸/۴) رقم (۲۲۷۲۱)، وغيرها
- ۲۔ التحريد (۴۰۱۴/۸)
- ۳۔ البحر الرائق (۲۸۲/۹)، تبين الحقائق (۲۰۰/۶)، الهداية (۶۵۸/۴)
- ۴۔ اللباب في شرح الكتاب (۲۲۹/۳)، خلاصة الدلائل لحسام الدين الرازي (۴۱۴/۲)، الفقه الإسلامي وأدلته (۷۵۱۳)
- ۵۔ صحيح البخاري (۵۲۲/۵) رقم (۲۲۵۸)، صحيح ابن حبان (۵۸۴/۱۱) رقم (۵۱۸۱)؛ وكذا أخرجه أصحاب السنن الأربعة وغيرهم.
- ۶۔ النهاية في غريب الأثر (۹۵۳/۲) مادة (س ق ب)

(جاره من لصق به) وقالوا: من يسكن في محله ويجمعهم مسجد المحلة وهو استحسان.

قال الشامي:

(قوله: وهو استحسان) والصحيح قول الإمام كما أفاده في الدر المنتقى وصرح به العلامة

قاسم وهو القياس كما في الهداية فهو مما رجح فيه القياس على الاستحسان. ^(١)

قال ابن قطلوبغا:

قوله: (ومن أوصى لجيرانه فهم الملاصقون عند أبي حنيفة). وقال محمد بن الحسن:

استحسن أن يكون كل من صلى بجماعته وهو قول أبي يوسف. وقال الشافعي: الجوار إلى أربعين داراً.

والصحيح قول أبي حنيفة. ^(٢)

قال القهستاني:

(جاره) أي جار الموصي إذا أوصى له بشيء (من لصق) داره (به) أي بداره قياساً كما قال

أبو حنيفة وزفر رحمهما الله تعالى لأنه بمعنى المجاور وهو الملاصق؛ ومن شارك غيره في مسجد

محلة استحساناً كما قالوا رحمهما الله تعالى... والصحيح الأول كما في المضمرات. ^(٣)

قال الحصكفي:

(جار الإنسان) إذا أوصى له بشيء (ملاصقه) قياساً كما قال أبو حنيفة وزفر (وعندهما من

يسكن محله ويجمعهم مسجداً) استحساناً. (قلت): وقد قدم المصنف قوله واعتمده في التنوير

وغيره فكان قول صاحب المذهب هو المذهب. ^(٤)

قال الزحيلي:

من أوصى لجيرانه: فهم الملاصقون له عند أبي حنيفة؛ لأن الجوار عبارة عن القرب، وحقيقة

ذلك في الملاصق، وما بعده بعيد بالنسبة إليه. وقال صاحبان استحساناً: هم الملاصقون وغيرهم

ممن يسكن محلة الموصي، ويجمعهم مسجد المحلة. وقول الإمام هو الصحيح عند الحنفية. ^(٥)

المتون على قول الإمام. ^(٦) وهذا ترجيح له أيضاً.

٢- الترجيح والتصحيح (٦٠٣)

١- الدر المختار مع رد المحتار (٤٠٧/١٠)

٣- جامع الرموز (٦٨٩/٢)

٤- الدر المنتقى (٤٤٢/٤)

٥- الفقه الإسلامي وأدلته (٧٥١٣)

٦- المختار للفتوى (٨٤/٥)، كتر الدقائق (٤٨٣)، الوقاية (١٦٣/٤)، النفاية (٥٥٣/٢)، غرر الأحكام (٤٤١/٢)،

تنوير الأبصار (٤٠٧/١٠)

[٢٦٠] اختلاف في مسئلة

ومن أوصى لأقاربه فالوصية للأقرب فالأقرب من كل
 ذي رحم محرم منه ، ولا يدخل فيهم الوالدان والولد ،
 وتكون للثنتين فصاعداً^(١) - وإذا أوصى بذلك وله
 عمّان وخالان ، فالوصية لعمّيه عند أبي حنيفة رحمه الله
 تعالى ، وإن كان له عمّ وخالان ، فللعلم النصف ، وللخالين
 النصف -^(٢) وقالوا رحمهما الله تعالى : الوصية لكل من
 ينسب إلى أقصى أب له في الإسلام .^(٣) ☆

مفتى به قول:

فتوى اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

١- قال الحدادي في الجوهرة النيرة (٢/٦٤٤):

(وتكون للثنتين فصاعداً)؛ لأنه ذكر ذلك بلفظه الجمع وأقل الجمع في الموارث اثنان بدليل قوله تعالى [فإن كان له
 إخوة فلأهمه السدس] والمراد به اثنان فما فوقهما.

٢- ملحوظة: اعلم أن ما بين علامة الشرطة (-) تفريع على ما تقدم من أصل أبي حنيفة رحمه الله تعالى

٣- وفي الجوهرة (٢/٦٤٥، ٦٤٦) أيضاً:

قوله (وقال أبو يوسف ومحمد الوصية لكل من ينسب إلى أقصى أب له في الإسلام) ويستوي فيه الأقرب والأبعد والواحد
 والجمع والمسلم والذمي ويدخل في الوصية كل قريب ينسب إليه من قبل الأب أو الأم - إلى أن قال - ثم على أصلهما: إذا
 أوصى لأقاربه وله عمّان وخالان اشترك فيه العمّان والخالان فتكون بينهما أربعة؛ لأنهما
 لا يعتبران الأقرب وإن ترك عمّا وخالين فللعلم نصف الوصية وللخالين نصف الوصية عند أبي حنيفة وعندهما هي بينهما أثلاثاً.

☆ حاصل الاختلاف:

حاصله أن أبا حنيفة اشترط لهذه المسألة القرابة وعدم الورثة وأن لا يكون فيهم أولاد والجمعية والمحرمية والأقرب
 فالأقرب ووافقه صاحباه في الثلاثة الأولى وخالفاه في الثلاثة الأخيرة فلم يشترطها وهي الجمعية والمحرمية والأقرب
 فالأقرب. [انظر: الجوهرة النيرة (٢/٦٤٥)]

قول مفتی بہ کا مسئلہ:

اعتبار الأقرب فالأقرب:

وصیت میراث کی بہن ہے (کیونکہ دونوں میں ملک بعد الموت ثابت ہوتی ہے) اور میراث میں الأقرب فالأقرب کا اعتبار کیا جاتا ہے لہذا اس کی بہن میں بھی اسی طرح ہوگا کیونکہ احکام میں ایک بہن دوسری بہن سے مختلف نہیں ہوتی۔

محرمیت:

اقارب کو وصیت کرنے سے مقصود حق ضلع رحمی کی ادائیگی ہے چنانچہ اس کو نفقہ پر قیاس کرتے ہوئے محرم رشتہ داروں کے ساتھ خاص سمجھا جائے گا۔

البتہ محرمیت کے باوجود والدین و اولاد اس میں داخل نہیں کیونکہ ”قرب“ اہل لغت کے ہاں اس کو کہتے ہیں جو کسی واسطہ سے کسی کے قریب ہو جبکہ والدین اور اولاد میں تقرب، تقرب بنفسہ ہوتا ہے کسی کے واسطے سے نہیں ہوتا۔ یہی وجہ ہے کہ اللہ تبارک و تعالیٰ نے ”قرب“ کا ”والدین“ پر عطف ڈالا ہے جیسا کہ ارشاد باری عز اسمہ ہے:

﴿الوصية للوالدين والأقربين﴾ [البقرة: ۱۸۰]

وجہ استدلال ظاہر ہے کہ عطف، مغایرت کیلئے آتا ہے، اگر یہ ایک ہی ہوتے تو اقربین کا والدین پر عطف نہ ڈالا جاتا، الغرض اس سے معلوم ہوا کہ والدین، اقربین میں شمار نہیں ہوتے۔

نیز عرف و عادت میں بھی ان کو اقارب نہیں کہا جاتا؛ کوئی شخص اپنے والد کے بارے میں یہ نہیں کہتا کہ یہ آدمی میرا قریبی رشتہ دار ہے، یہی وجہ ہے کہ فقہاء نے والد کو قریبی شخص کہنے کو حقوق و نافرمانی میں شمار کیا ہے۔

جمعیت:

وصیت مذکورہ میں ”اقارب“ صیغہ جمع مستعمل ہے؛ وصیت چونکہ میراث کی بہن ہے اور میراث میں اقل جمع ”دو“ کا عدد ہوتا ہے جیسا کہ قرآن مجید میں ارشاد ہے:

﴿فإن كان له إخوة فلأمه السدس﴾ [النساء: ۱۱]

یہاں ”إخوة“ سے دو اور دو سے زائد بھائی مراد ہیں۔ اس لیے وصیت میں بھی صیغہ جمع کا کم از کم ”دو“ افراد پر اطلاق ہوگا۔^(۱)

تطبیق تفریبات:

اب واضح ہو کہ تفریح اول (عمان و خالان کی صورت) میں لا اقرب فالأقرب کے ضابطہ کو ملحوظ خاطر رکھتے ہوئے

۱۔ البحر الرائق (۲۸۶، ۲۸۵/۹)، الاختیار لتعلیل المختار (۸۵/۵)، الہدایہ شرح البدایہ (۶۶۰، ۶۵۹/۴)، تبیین الحقائق

(۲۰۱/۶)، رمز الحقائق (۲۶۲/۲)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۴۴۰/۲)، الجوہرۃ النیرۃ (۶۴۵، ۶۴۴/۲)

وصیت عتمین کے حق میں نافذ ہوگی کیونکہ یہ خالین سے اقرب ہیں۔

اور تفریع ثانی (عم واحد وخالان کی صورت) میں موصی بہ کا ایک نصف عم کو اور دوسرا نصف خالین کو ملے گا کیونکہ وصیت میں استعمال شدہ لفظ ”اقارب“ صیغہ جمع ہے لہذا حنفیہ وصیت میں جمعیت (معنی جمع) کا اعتبار کرنا ضروری ہوگا اور وصیت کے باب میں اس کا اقل عدد ”دو“ ہے کما عرف۔

عم چونکہ ایک ہے (یعنی عدد جمع ”دو“ کا نصف ہے) لہذا نصف مقدار اس کو دے دی جائے گی اور اب صرف دوسرا نصف حصہ باقی رہ گیا ہے، چنانچہ عدد جمع تام کرنے کے واسطے خالین کو عم کے ساتھ ضم کر دیا جائے گا اور باقی نصف کے یہ مستحق قرار پائیں گے کیونکہ ان (یعنی خالین) سے اقرب کوئی رشتہ دار موجود نہیں ہے۔^(۱)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن قطلوبغا:

قوله: (ومن أوصى لأقربائه فالوصية للأقرب فالأقرب من كل ذي رحم محرم منه، ولا يدخل فيهم الوالدان والولد، وتكون للثنتين فصاعداً، وإذا أوصى بذلك وله عمان وخالان، فالوصية لعميه عند أبي حنيفة، وإن كان له عم وخالان، فللعم النصف، وللخالين النصف).

وقال أبو يوسف ومحمد: الوصية لكل من ينسب إلى أقصى أب له في الإسلام).

قال في زاد الفقهاء، والزهدي: الصحيح قول أبي حنيفة.^(۲)

قال الحصكفي - بعد ذكر المسألة بتمامها وتفصيلها -:

(وعندهما الوصية لكل على السوية في جميع ذلك)، والصحيح قوله كما في المضمورات.^(۳)

قال التمرتاشي والحصكفي:

(وإن أوصى لأقاربه أو لذی قرابته) قلت: صوابه لذوي (أو لأرحامه أو لأنسابه فهي للأقرب

فالأقرب من كل ذي رحم محرم منه، ولا يدخل الوالدان) (والولد) (والوارث) (ويكون للثنتين فصاعداً)

(فإن كان له) للموصي (عمان وخالان فهي لعميه) كالإرث، وقال أرباعاً. (ولو له عم وخالان كان له

ال نصف ولهما النصف) وقالاً اثلاثاً.

۱۔ بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع (۶/۴۵۳)، مجمع الأنهر (۴/۴۴۴)، الاختيار لتعليل المختار (۵/۸۶)، الهداية

(۴/۶۶۰)، درر الحکام شرح غرر الأحکام (۲/۴۴۱)، خلاصة الدلائل (۲/۱۵۱)، رمز الحقائق (۲/۲۷۲)

۲۔ الترجيح والتصحيح (۳/۶۰۴، ۶۰۳)

۳۔ الدر المنتقى (۴/۴۴۵)

قال الشامي:

تحت قوله: (فهو للأقرب فالأقرب إلخ): وقول الإمام هو الصحيح كما في تصحيح القدوري والدر المنتقى. (١)

④ قال القهستاني:

وأقاربه وذووا أنسابه محرماء فصاعداً من ذوي رحمه الأقرب فالأقرب غير الوالدين والولد؛ فلو أوصى لعمين أو خالين فللعمين عنده وأما عندهما فيربع... فلو ترك عما وخالين كان النصف للعم والباقي للخالين عنده لأنه لا مستحق أقرب منهما ويثلث عندهما - إلى أن قال - والصحيح قوله كما في المضمرة. (٢)

⑤ قال الحلبي:

وأقاربه وأقرباؤه وذووا قرابته وأرحامه وذووا أرحامه وأنسابه الأقرب، فالأقرب من كل ذي رحم محرم منه، ولا يدخل فيه الوالدان والولد وفي الجد روايتان، وإن لم يكن له ذو رحم محرم منه بطلت وتكون للإثنين فصاعداً، وعنهما من ينسب إلى أقصى أب له في الإسلام بأن أسلم أو أدرك الإسلام وإن لم يسلم، فمن له عمان وخالان الوصية لعميه، وعنهما للكل على السواء، ومن له عم وخالان نصف الوصية لعمه ونصفها بين خاليه، وإن له عم فقط فنصفها له، وإن عم وعمة وخال وخالة، فالوصية للعم والعمة على السواء، وعنهما الوصية للكل على السوية في جميع ذلك. (٣) القول المقدم فيه راجع حسب تصريح الشامي والمصنف به كما عرفت غير مرة.

⑥ وكذا في فتاوى السمرقندي (٤) والأوشى (٥)، حيث أطلقا القول الراجح فيها بغير ذكر أي خلاف.

⑦ مشى أصحاب المتون على قول الإمام. (٦) وهذا ترجيح له أيضاً.

١- الدر المختار مع رد المختار (١٠/٤١٢-٤١٤)

٢- جامع الرموز (٢/٦٩١)

٣- ملتقى الأبحر (٤/٤٤٣-٤٤٥)

٤- فتاوى النوازل (٤٥١)

٥- الفتاوى السراجية (١٤٨)

٦- المختار للفتوى (٥/٨٥، ٥٦)، كنز الدقائق (٤٨٤)، الوقاية (٤/١٦٤)، غرر الأحكام (١/٤٤٠، ٤٤١)، تنوير

الأبصار (١٠/٤١٢-٤١٤)

[۲۶۱] اختلافی مسئلہ

ومن أوصى لرجل بجارية فولدت بعد موت
الموصي قبل أن يقبل الموصي له ولدا ثم قبل
الموصي له وهما يخرجان من الثلث فهما للموصي
له، وإن لم يخرج من الثلث ضرب بالثلث
وبالحصة منهما جميعاً في قول أبي يوسف و
محمد، وقال أبو حنيفة رحمه الله تعالى: يأخذ
ذلك من الأم، فإن فضل شيء أخذ من الولد.

توضیح المقام:

واضح رہے کہ حکم مذکور اس وقت ہے جب باندی نے موصی کے ترکہ کی تقسیم اور موصی لہ کے قبول کرنے سے پہلے
بچہ جنا ہو کیونکہ اگر تقسیم و قبول کے بعد جنا ہو تو پھر بچہ موصی لہ کا ہی ہوگا اس لیے کہ تقسیم کے بعد یہ اس کی اپنی ہی ملک کی نماء و
بڑھوتری ہے۔^(۱)

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابو حنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

۱۔ الدر المختار (۴۰۲/۱۰)، الہدایۃ (۶۵۲/۴)، الجامع الصغیر (۵۲۴/۱)

فائدہ:

وفصله الزيلعي أحسن تفصيل في "التبيين" (۱۹۵:۶) والعيني في "الرمز" (۲۶۸:۲) والمشايخ في "الفتاوى الهندية"
(۱۰۸:۶) عن الكافي؛ فآتي إليك - لإتمام الفائدة - بنص الزيلعي منهم:

"هذا إذا ولدته قبل القبول وقبل القسمة وإن ولدته بعدهما فهو للموصي له؛ لأنه نماء ملكه خالصاً لتقرر ملكه فيه

بعدهما وإن ولدته بعد القبول قبل القسمة ذكر القدوري أنه لا يصير موصي به ولا يعتبر خروجه من الثلث وكان للموصي

له من جميع المال كما لو ولدته بعد القسمة ومشايخنا - رحمهم الله - قالوا يصير موصي به حتى يعتبر خروجه من الثلث

كما إذا ولدته قبل القبول وإن ولدته قبل موت الموصي لم يدخل تحت الوصية فيكون لورثته كيما كان."

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) ماں اصل ہے اور بچہ تابع ہے۔ اور یہ مسلم ہے کہ تابع، اصل کا مزاحم و مقابل نہیں ہوتا چنانچہ اگر وصیت ام اور ولد دونوں میں نافذ کر دی جائے تو ”اصل“ کے بعض حصہ میں وصیت باطل ہو جائے گی کیونکہ بچہ، ماں کے مقابل آ کر بعض وصیت کا رخ اپنی جانب پھیر لے گا جس سے خود ”اصل“ کے کچھ حصہ میں وصیت کا منقض اور باطل ہونا لازم آئے گا اور یہ ناجائز و غیر مشروع ہے۔ لہذا سب سے پہلے وصیت ماں کی طرف منصرف ہوگی جو موصی بہ میں اصل ہے پھر اس سے موصی لہ حق کی عدم تکمیل کی صورت میں بچے کی طرف رجوع کیا جائے گا۔^(۱)

(۲) وصایا کے باب میں ضابطہ یہ ہے کہ الا قوی فالأقوی کو مقدم کیا جاتا ہے اور یہاں ”ام“ کے وصیت میں اصل اور ”ولد“ کے تابع ہونے کی بدولت ماں، بچے سے اقویٰ ہوئی لہذا صورت بالا میں اسے مقدم کیا جائے گا اگر اس کے باوجود موصی لہ کا کچھ حق باقی رہ گیا تو اسے بچے سے پورا کیا جائے گا۔^(۲)

(۳) ”باندی“ کی وصیت کرنے سے ایک دفعہ یہ وصیت باندی (ام) میں درست ہو چکی ہے لہذا ثلث کے اندر تنفیذ وصیت کیلئے اول اسی کو کام میں لایا جائے گا کیونکہ کسی چیز میں صحت وصیت کے تحقق ہو جانے کے بعد اس کو فسخ کرنا جائز نہیں ہے۔^(۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

① قال ابن قطلوبغا:

قوله: (ومن أوصى لرجل بجارية فولدت بعد موت الموصي قبل أن يقبل الموصي له ولدائم قبل وهما يخرجان من الثلث فهما للموصي له، وإن لم يخرججا من الثلث ضرب بالثلث وأخذ ما يخصه منهما جميعاً في قول أبي يوسف ومحمد، وقال أبو حنيفة: يأخذ ذلك من الأم، فإن فضل شيء أخذ من الولد). واختاره - أي قول الإمام، كما وضحه الغنيمي في ”اللباب“ - البرهاني والنسفي وغيرهما.^(۴)

② قال الحلبي:

۱- تبیین الحقائق (۶/۱۹۵)، حاشیة الطحطاوی علی الدر المختار (۴/۳۲۸)، الہدایہ (۴/۶۵۲)، مجمع الأنہر (۴/۴۳۶)، الجوہرۃ النیرۃ (۲/۶۴۹)، شرح ابن ملک علی مجمع البحرین - علی ہامشہ - (۸۳۷)، رمز الحقائق (۲/۲۶۸)، کشف الحقائق (۲/۳۱۸)

۲- التجرید (۸/۴۰۶۹)

۳- الجوہرۃ النیرۃ (۲/۶۴۹)

۴- الترجیح والتصحیح (۶۰۵)

وإن أوصى بأمة فولدت بعد موته فهما للموصى له إن خرجا من الثلث، وإلا أخذ الثلث منها ثم منه وعندهما يأخذ منهما على السواء. ^(١) (ولا يخفى أن القول المقدم فيه راجح، كما صرح به الشامي والمصنف نفسه، على ما عرفته سابقاً).

٣٦ قال الحصكفي:

(وإن أوصى بأمة فولدت) ولدا (بعد موته فهما للموصى له إن خرجا من الثلث، وإلا) يخرجها منه (أخذ الثلث منها ثم منه) (وعندهما يأخذ منهما على السواء) لدخوله تبعاً، قلنا: التبع لا يزاحم الأصل. ^(٢) (لا يخفى أن صنيعة هذا إنما يدل على ترجيح قول الإمام، في ضوء الأصول)

٣٧ قال التمرتاشي والحصكفي:

(وبأمة فولدت بعد موت الموصي ولدا وكلاهما يخرجان من الثلث فهما للموصى له وإلا) يخرجها (أخذ الثلث منها ثم منه) لأن التبع لا يزاحم الأصل وقالوا: يأخذ منهما على السواء. ^(٣) (فاكتفى بدليل الإمام الشارح العلام ولم يعلل قولهما. فهذا علم أن قوله قد ترجح عنده على ما تقرر في أصول الافتاء).

٣٨ وكذا الأفغانى أتى بتعليل قول الإمام فقط بعد أن ذكر الخلاف المذكور وأهمل دليلهما. ^(٤)

فهذا كله يدل على ترجيح قوله عنده، كما تقدم.

٣٩ اعتمد قول الإمام، النسفى والمجوبى والتمرتاشى وملا خسرو، ^(٥) وهذا لكونه راجحاً عندهم على ما تقرر في الأصول.

٤٠ قد أخرج أصحاب الشروح دليل الإمام فيه وبعضهم ضمنوه جواب دليلهما. ^(٦) وذاك ترجيح لقوله عندهم وقد سبق بيانه.

٢

١- ملتقى الأبحر (٤/٤٣٥)

٢- الدر المنتقى (٤/٤٣٥، ٤٣٦)

٣- الدر المختار (١٠/٤٠٢)

٤- كشف الحقائق (٢/٣١٨)

٥- بنشر على ترتيب اللف: كنز الدقائق (٤٨١)، الوقاية (٤/١٦٠)، تنوير الأبصار (١٠/٤٠٢)، غرر الأحكام

(٢/٤٣٨)

٦- الهداية (٤/٦٥٢)، تبين الحقائق (٦٢/١٩٥)، مجمع الأنهر (٤/٤٣٦)، بدائع الصنائع (٦/٥٠٤)، حاشية

الطحطاوى على الدر المختار (٤/٣٢٨)، رمز الحقائق (٢/٢٦٨)، النافع الكبير شرح الجامع الصغير (١/٥٢٤)

كتاب الفرائض

باب الرد

[۲۶۲] مسئلہ

ومن مات وترك حملاً وقف ماله حتى تضع
امراته حملها في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى.

توضیح المقام:

نفس مسئلہ مذکورہ میں تو حکم یہی ہے کہ میت کے مال کو وضع حمل تک موقوف رکھا جائے جب وہ میت بوقت وفات پیچھے ”حمل“ چھوڑ جائے اور اس حمل کے سوامیت کا کوئی ”ولد“ نہ ہو، تاکہ وضع حمل سے معلوم ہو سکے کہ کتنے اور کون سے (مذکر یا مؤنث) بچے پیدا ہوئے ہیں نیز بعد میں نسخ تقسیم کی ضرورت نہ پڑے۔

البتہ اختلاف اس میں ہے کہ جب اس حمل کے سوامیت کی اور اولاد ہو اور وہ اپنے حق کا مطالبہ کریں تو حمل کیلئے مال میت کی کتنی مقدار موقوف رکھی جائے گی؟ یہاں سے ایک اختلافی مسئلہ ہے جس کا ما حاصل إفادة للطلاب نیچے حاشیہ میں درج کر دیا ہے۔^(۱)

۱۔ إنما الخلاف في مقدار ما يوقف للحمل إذا كان للميت ولد سواء: هل يوقف حظ ابن واحد أو ابنتين أو أربعة بنين؟ أما الأول فهو قول أبي يوسف (في أشهر الروايتين عنه) وهو المفتى به، والثاني قول محمد (في أشهر الروايتين عنه)، والثالث قول الإمام (في أشهر الروايتين عنه)

[انظر له: رد المحتار (۵۸۷/۱۰)، الجوهرة النيرة (۶۶۳/۲)، الفقه النافع (ص: ۱۴۴۳، الفقرة: ۱۲۱۶)، خلاصة الدلائل (۴۳۳/۲)، البحر الرائق (۳۹۱/۹)، الفتاوى الخانية (۱۶۰/۳)، قلائد المنظوم مع شرحه الرقيق المختوم - في مجموعة رسائل ابن عابدين - (۲۴۳)، الشرفية شرح السراجية (۱۳۱)، الترمييز والتصحيح (۶۱۲)]

ملحوظة:

قال الحداد الزبيدي في ”الجوهرة“ (۶۶۳/۲):

[۲۶۳] اختلافی مسئلہ

والجد أولى بالميراث من الإخوة. عند أبي حنيفة
رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله
تعالى: يقاسمهم، إلا أن تنقصه المقاسمة من الثلث.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مسئلہ:

(۱) قوله تعالى:

﴿وَوَرِثَهُ أَبَوَاهُ فَلِأُمِّهِ الثَّلَاثُ فَإِنْ كَانَ لَهُ إِخْوَةٌ فَلِأُمِّهِ السُّدُسُ﴾ (۱)

اسم ”اب“، ”جد“، کو بھی شامل ہے یعنی عربی زبان میں ”جد“ پر ”اب“ کا اطلاق ہو جاتا ہے جیسا کہ اللہ تعالیٰ نے

== (قولہ ومن مات وترك حملاً وقف ماله حتى تضع امرأته في قول أبي حنيفة) وهذا إذا لم يكن للميت ولد سوى الحمل أما إذا كان له ولد سواء فإن كان ذكراً أعطى خمس المال وأوقف أربعة أخماسه وإن كان أنثى أعطيت تسع المال وأوقف ثمانية أتباعه وهذا قول أبي حنيفة.

وقال أبو يوسف يعطى الابن نصف المال.

وقال محمد ثلث المال لأن المرأة لا تلد في العادة في بطن واحد أكثر من اثنين فيستحق هذا الموجود الثلث ولأبي يوسف أنها تلد في العادة ولداً واحداً فيجوز أن يكون ابناً.

ولأبي حنيفة أن أكثر ما تلد المرأة في بطن واحد أربعة فيجوز أن يكون الحمل أربعة بنين فيستحق الابن الخمس والبنات تستحق التسع، والفتوى على قول أبي يوسف. ۵۱۔

يقول العبد الضعيف عفا الله عنه:

لما كان موضوع كتابي هذا - القول الصواب في مسائل الكتاب - التعرض (من قبل الترجيح) للمسائل المذكورة في هذا الكتاب فلذا لم أتعرض لهذه المسألة مستقلاً لكونها غير موجودة في مختصر القدوري هذا. فاكفيت بهذا القدر، مما قدّم من بيان مسألة إيقاف قدر حظ الحمل، مع تعيين القول الراجح فيها؛ حتى لا أكون فارطاً موضوعي. ولا قاصراً في حق الطلبة الكرام، عما لهم حاجة به حول هذا المقام، من كلام يوصلهم إلى المرام، على سبيل القوام.

یوسف علیہ السلام کی طرف سے حکایت کرتے ہوئے فرمایا:

﴿وَاتَّبَعْتُ مِلَّةَ آبَائِي إِبْرَاهِيمَ وَإِسْحَاقَ﴾^(۱)

حالانکہ اسحق علیہ السلام ان کے دادا اور ابراہیم علیہ السلام ان کے والد کے دادا تھے، اسی طرح ﴿مِلَّةَ أَبِيكُمْ إِبْرَاهِيمَ﴾^(۲) میں بھی ”جد“ پر ”اب“ کا اطلاق ہوا ہے۔

الحاصل جب ”اب“، ”جد“ کو بھی شامل ہوا تو ابتدائی آیت بالا سے معلوم ہوا کہ ”اخوة“ کی غیر موجودگی میں ماں کے ہوتے ہوئے ”ثلاثین“ ملیں گے اور جب ماں کے ساتھ ”اخوة“ بھی موجود ہوں تو پھر وہ ”خمسۃ اسداس (۵/۶)“ کا مستحق ہوگا اور ”اخوة“ ساقط ہو جائیں گے۔^(۳)

(۲) عن ابن عباس رضي الله عنهما عن النبي صلى الله عليه وسلم قال:

”الْحَقُوا الْفَرَائِضَ بِأَهْلِهَا فَمَا بَقِيَ فَهُوَ لِأُولَى رَجُلٍ ذَكَرَ“^(۴)

”جد“، ”اخوة“ سے اولیٰ ہے کیونکہ عصبات میں قاعدہ یہ ہے کہ جہت ابوت کو جہت اخوت پر مقدم کیا جاتا ہے۔^(۵)

(۳) أخبرنا مسلم بن إبراهيم ثنا وهيب ثنا خالد عن أبي نصر عن أبي سعيد الخدري وحدثنا عكرمة: أن أبا بكر الصديق جعل الجد أبا.^(۶)

۱- [يوسف: ۳۸]

۲- [الحج: ۷۸]

۳- استفاد مما يلي:

شرح مختصر الطحاوی للحصاص (۴/۹۵، ۹۵)، تبیین الحقائق (۶/۲۳۱)، المبسوط للسرخسی (۲۹/۱۸۲)،
الفقه الإسلامي وأدلته (۷۷۵۹)

۴- صحيح البخاری (۱۷/۴۱) رقم (۶۷۳۲)، وكذا انظر له: صحيح مسلم (۵/۵۹) رقم (۴۲۲۶)، المتقى لابن
الجارود (۱/۲۴۰) رقم (۹۵۵)، سنن الترمذي (۴/۴۱۸) رقم (۲۰۹۸)، سنن النسائي الكبرى (۴/۷۱) رقم
(۶۳۳۱)، سنن الدارمي (۲/۴۶۴) رقم (۲۹۸۷)، السنن الكبرى للبيهقي (۶/۲۳۴) رقم (۱۲۷۰۹)، المعجم الكبير
للطبراني (۹/۲۳۳) رقم (۱۰۷۴۵)، مسند أحمد بن حنبل (۱/۲۹۲) رقم (۲۶۵۷)

۵- الفقه الإسلامي وأدلته (۷۷۵۹)

۶- سنن الدارمي (۲/۴۵۰) رقم (۲۹۰۳)

قال ابن حجر في ”فتح الباري“ (۱۲/۱۹):

فأما قول أبي بكر وهو الصديق فوصله الدارمي بسند على شرط مسلم عن أبي سعيد الخدري أن أبا بكر الصديق
جعل الجد أبا، وبمسند صحيح إلى أبي موسى أن أبا بكر مثله، وبمسند صحيح أيضا إلى عثمان بن عفان أن أبا بكر كان
يجعل الجد أبا، وفي لفظ له أنه جعل الجد أبا إذا لم يكن دونه أب وبمسند صحيح عن ابن عباس أن أبا بكر ==

(۴) صحابہ کرامؓ میں سے حضرت ابوبکر صدیق، ابومویٰ اشعری، ابوہریرہ، ابوالدرداء، ابوالطفیل عامر بن وائلہ، عبد اللہ بن عباس، عبد اللہ بن زبیر، عبادۃ بن الصامت، عمران بن الحصین، معاذ بن جبل، جابر بن عبد اللہ، ابی بن کعب اور ام المؤمنین حضرت عائشہ صدیقہ رضوان اللہ علیہم اجمعین کا یہی مذہب تھا۔

اور تابعین میں سے حضرت عطاء، ابن المسیب، مجاہد، طاووس، عبد اللہ بن عتبہ بن مسعود، حسن بصری، سعید بن جبیر، جابر بن زید اور مروان بن الحکم رحمہم اللہ تعالیٰ بھی اسی مذہب کے قائل تھے۔^(۱)

(۵) ”جد“، ”فروض“ کے علاوہ دیگر کئی احکام شریعہ میں ”اب“ کے بمنزلہ ہے برخلاف ”اخوہ“ کے، کہ وہ ان مسائل میں ”اب“ کی طرح نہیں ہیں، جیسا کہ ذیل میں آ رہا ہے، لہذا یہاں (فروض میں) بھی ”جد“، ”اب“ کے حکم میں ہوگا۔

(۱) باپ کی عدم موجودگی میں دادا کو وہی ولایت حاصل ہوتی ہے جو باپ کو ہے حتیٰ کہ ”جد“ کی ولایت باپ کی طرح مال و نفس دونوں کو بخشتی ہوتی ہے۔

(ب) اختلاف دین کے وقت دادا بھی باپ کی طرح نفقہ کا مستحق ہوتا ہے۔

(ج) حرمت وضع زکوٰۃ اور حرمت قبول شہادۃ جیسی بعض دیگر حرمتوں میں بھی دادا، باپ کے قائم مقام ہے۔

(د) باپ کی طرح دادا سے بھی قصاص نہیں لیا جاتا۔^(۲)

== كان يجعل الحد أباً، وقد أسند المصنف في آخر الباب عن ابن عباس أن أبابكر أنزله أباً، وكذا مضى في المناقب موصولاً عن ابن الزبير أن أبابكر أنزله أباً، وأما قول ابن عباس فأخرجه محمد بن نصر المروزي في كتاب الفرائض من طريق عمرو بن دينار عن عطاء عن ابن عباس قال: الحد أب، وأخرج الدارمي بسند صحيح عن طاووس عنه أنه جعل الحد أباً، وأخرج يزيد بن هارون من طريق ليث عن طاووس أن عثمان وابن عباس كانا يجعلان الحد أباً. وأما قول ابن الزبير فتقدم في المناقب موصولاً من طريق ابن أبي مليكة قال: كتب أهل الكوفة إلى ابن الزبير في الحد فقال: إن أبابكر أنزله أباً، وفيه دلالة على أنه أفناهم بمثل قول أبي بكر وأخرج يزيد بن هارون من طريق سعيد بن جبیر قال: كنت كاتباً لعبد الله بن عتبة فأتاه كتب ابن الزبير أن أبابكر جعل الحد أباً.

۱- نُقِلَ أسماء هؤلاء في الكتب التالية:

اللباب في الجمع بين السنة والكتاب (۷۹۸/۲)، التنف في الفتاوى للسفدي (۸۳۶/۲)، المواريث (۹۷).

ف: إن ترد أن تطلع على آثارهم فراجع: السنن الكبرى للبيهقي بأرقام: (۱۲۱۹۷-۱۲۲۰۶)، مصنف عبدالرزاق بأرقام: (۱۹۰۵۷-۱۹۰۵۹)، مصنف ابن أبي شيبة بأرقام: (۳۱۲۰۳-۳۱۲۰۹)

۱- انظر له: الميسوط للسرخسي (۱۸۲/۲۹)، بداية المجتهد لابن رشد (۱۳۱/۴)

ج

الانتباهات الماتعة:

أ- لقد ذكر ابن قيم الجوزية في ”إعلام الموقعين“ (۲۸۲/۱-۲۸۸) لتقوية هذا المذهب عشرين وجهاً. لو لا خشية الإطالة لنقلتها، فمن أرادها فليراجعها في فصل ”ميراث الحد مع الإخوة“.

==

قول مفتي بهي تخرج:

١ قال ابن قطلوبغا:

قوله: (والجد أولى بالميراث من الإخوة عند أبي حنيفة، وقال أبو يوسف ومحمد: يقاسمهم، إلا أن تنقصه المقاسمة من الثلث).

قال الإسيدي: الصحيح قول أبي حنيفة.

وقال في الحقائق عن فرائض السراجي: وبه يفتي.

وقال في المحيط: قال أبو بكر رضي الله عنه وأكثر الصحابة: الجد بمنزلة الأب وبه أخذ

أبو حنيفة، والفتوى على قول أبي بكر الصديق رضي الله عنه. ^(١)

٢ قال التمرقاشي والحصكفي:

(ويسقط بنو الأعيان) وهم الإخوة والأخوات لأب وأم بثلاثة (بالابن) وابنه وإن سفل (وبالأب)

اتفاقاً (وبالجد) عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - (وقالا يقاسمهم على أصول زيد ويفتي بالأول) وهو السقوط كما هو مذهب أبي حنيفة.

قال الشامي:

(قوله: كما هو مذهب أبي حنيفة) وهو مذهب الخليفة الأعظم أبي بكر الصديق - رضي الله

عنه -، وهو أعلم الصحابة وأفضلهم، ولم تتعارض عنه الروايات فيه فلذلك اختاره الإمام الأعظم بخلاف غيره فإنه روي عن عمر - رضي الله عنه - أنه قضى في الجد بمائة قضية يخالف بعضها بعضاً والأخذ بالمتفق عليه أولى: وهو أيضاً قول أربعة عشر من أصحاب رسول الله - صلى الله عليه وسلم -، وروي عن ابن عباس - رضي الله عنهما - أنه قال: ألا يتقي الله زيد يجعل ابن الابن ابناً ولا يجعل أباً

==

ب- وقد قام الإمام القدوري في كتابه الحليل الضخيم النافع الماتع "التجريد" (٣٩٤٤-٣٩٥٧) - لتأييد مذهب الإمام أبي حنيفة، بسرد الدلائل الرصيفة، مع الدفاع عن إيرادات الخصم الركيكة - خير قيام وأطال الكلام في هذا الباب محيطاً ١٤ صفحة فأجاد وأفاد.

ج- وكذلك أيد الحصاص ما ذهب إليه إمامنا الأعظم رحمه الله تعالى بالبسط مع الإجابة عما يرد عليه. راجع شرح مختصر الطحاوي له (٩٤/٤-٩٧)

الأب أبا وتماه في سكب الأنهر. (١)

٢ في الهندية:

ثم الجد الصحيح كالأب عند عدمه إلا في رد الأم إلى ثلث ما بقي وحجب أم الأب وهو يحجب جميع الإخوة والأخوات عند أبي حنيفة - رحمه الله تعالى - وعليه الفتوى، كذا في الكافي. (٢)

٣ قال الموصلي:

قال أكثر الصحابة رضي الله عنهم منهم أبو بكر وابن عباس وأبي بن كعب وعائشة: الجد بمنزلة الأب عند عدمه يرث معه من يرث مع الأب ويسقط به من يسقط الأب، وهو قول أبي حنيفة،... وقال علي وابن مسعود وزيد بن ثابت رضي الله عنهم: الجد لا يسقط بني الأعيان والعلات ويرثون معه - إلى أن قال - والمختار قول أبي بكر رضي الله عنه لأنه أبعد عن التردد والتوقف ولم تتعارض عنه الروايات وتعارضت عن غيره. (٣)

٤ قال الحلبي:

وتحجب الأخوة بالابن وابنه وإن سفل وبالأب والجد ويحجب أولاد العلات بالأخ لأبوين أيضا وعندهما لا يحجب الإخوة لأبوين أو لأب بالجد بل يقاسمونه، وهو كأخ إن لم تنقصه المقاسمة عن الثلث عند عدم ذي الفرض أو عن السدس عن وجوده والفتوى على قول الإمام. (٤)

٥ كذا في الكتب الأخر. (٥)

١ - الدر المختار مع رد المختار (٥٦١/١٠)

٢ - الفتاوى الهندية (٤٤٨/٦)

٣ - الاختيار لتعليل المختار (١٠٩٠، ١٠٨/٥)

٤ - ملتنقى الأبحر (٥١٢-٥١٠/٤)

٥ - السراجية في الميراث (٢٩)، قلائد المنظوم - في مجموعة رسائل ابن عابدين - (٢٢١)، البحر الرائق (٣٦٩/٩)،

شرح الطائى على الكثر (٢٨٦/٢)

باب ذوي الأرحام

[...] مسك

وأولاهم ولد الميت، ثم ولد الأبوين، أو أحدهما،
وهم بنات الإخوة وولد الأخوات، ثم ولد أبوي أبويه
أو أحدهما، وهم الأخوال والخالات والعمات.

كشف المرام عن هذا المقام:

قال ابن قطلوبغا:

قال الزاهدي قلت: وقد ذكر في كثير من نسخ المختصر (كما في نسختنا هذه) وفي الشروح: إن أولاهم ولد البنت ثم ولد الأبوين أو أحدهما. وذكر في زاد الفقهاء: أولاهم ولد البنت ثم الجد الفاسد ثم ولد الأبوين أو أحدهما، وهو الصحيح؛ لأن الجد الفاسد مقدم على ولد الأبوين بإجماع بين أصحابنا وقد نصّ عليه بعده (أي ونصّ عليه المصنف كما يأتي قريباً).^(١)

[۲۶۴] اختلافی مسئلہ

وإذا ترك المعتق أبا ☆ مولاه وابن مولاه فماله للابن عندهما،
وقال أبو يوسف رحمه الله تعالى: للأب السدس والباقي للابن.

مفتی بہ قول:

فتویٰ اس میں طرفین رحمہما اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے۔

قول مفتی بہ کا مستدل:

(۱) قال زيد بن ثابت - في رجل مات وترك ابنة وأباه ومولاه ثم مات المولى وترك مالا -:
المال للابن وليس للأب شيء. (۱)

(۲) عن الحسن - لما سُئل عن رجل أعتق مملوكا له فمات ومات المولى وترك الذي أعتقه أباه
وابنه - قال: هو للابن. (۲)

(۳) ولایت عثماتہ، تہصیب ہے اور تہصیب میں ابن، اب پر مقدم ہوتا ہے چنانچہ یہاں بھی ابن کو اب پر (عصبہ بننے
میں) ترجیح حاصل ہوگی۔ (۳)

قول مفتی بہ کی تخریج:

قال ابن قطلوبغا:

قوله: (وإذا ترك المعتق أبا مولاه وابن مولاه فماله للابن، وقال أبو يوسف: للأب السدس

☆ في الكتاب "أب" وهو خطأ والصواب ما أثبتته لأنه اسم من الاسماء الستة المعروفة مضاف إلى غير ياء المتكلم۔

۱۔ مصنف ابن أبي شيبة (۲۹۱/۶) رقم (۳۱۵۲۰)

قلت: رجاله ثقات (سعيد هو ابن أبي عروبة وهو سعيد بن مهران؛ وقتادة هو ابن دعلجة السدوسي، كلاهما من رجال الجماعة)

۲۔ مصنف ابن أبي شيبة (۲۹۱/۶) رقم (۳۱۵۲۲)

قلت: رجاله رجال الجماعة (هشيم هو ابن بشير السلمی، ومنصور هو ابن زاذان الواسطي والحسن هو ابن يسار

البصري المعروف)

۳۔ اللباب في شرح الكتاب (۲۴۵/۳)، خلاصة الدلائل لحسام الدين الرازي (۴۳۷/۲)

والباقي للابن).

١. قال الإسيحياني: الصحيح قولهما. ^(١)

٢. قال الحلبي:

وآخر العصابات مولى العتاقة ثم عصيته على الترتيب المذكور فمن ترك أب مولاة وابن مولاة فماله كله لابن مولاة. وعند أبي يوسف للأب السدس والباقي للابن. ^(٢) (القول المقدم فيه راجح حسب تصريح الشامي والمصنف به كما عرفت غير مرة).

٣. قال التمرتاشي والحصكفي:

(وإذا ترك) المعتقد (أب مولاة وابن مولاة فالكل للابن) وقال أبو يوسف: للأب السدس.

قال الشامي:

(قوله: وقال أبو يوسف للأب السدس) هو قوله الأخير، وقوله الأول كقولهما وجه قوله الأخير أن الولاء كله أثر الملك فيلحق بحقيقة الملك، ولو ترك المعتقد بالكسر مالا وترك أباً وابناً كان لأبيه سدس ماله والباقي لابنه فكذا إذا ترك ولأه والجواب أنه وإن كان أثراً للملك لكنه ليس بمال ولا له حكم المال كالقصاص الذي يجوز الاعتياض عنه بالمال، بخلاف الولاء فلا تجري فيه سهام الورثة بالفرضية كما في المال، بل هو سبب يورث به بطريق العصبية، فيعتبر الأقرب فالأقرب والابن أقرب العصابات. ^(٣) (ولا يخفى أن صنيعه هذا إنما يدل على تأييد قول الطرفين وترجيحه، في ضوء الأصول).

٤. قال ابن نجيم:

قال رحمه الله (ثم عصيته على الترتيب) أي عصبه المولى ومعناه إذا لم يكن للمعتقد عصبه - من النسب على الترتيب الذي ذكرنا فعصبته مولاة الذي أعتقه فإن لم يكن مولاة فعصبته عصبه المعتقد وهو المولى على الترتيب الذي ذكرناه بأن يكون جزء المولى أولى وإن سفل ثم أصوله. ^(٤)

٥. قال النسفي:

فإن مات المولى ثم المعتقد فميراثه لأقرب عصبه المولى.

١- الترجيح والتصحيح (٦١٥) قد وقع فيه التصحيف؛ حيث ذكر فيه "الصحيح قولنا" - والتصويب من "اللباب" للغنيمي (٢٤٥/٣)

٢- ملتقى الأبحر (٥٠٨، ٥٠٧/٤)

٣- الدر المختار مع رد المحتار (٥٥٧، ٥٥٦/١٠) وكذا في الشريفة (٤٤)

٤- البحر الرائق (٣٨٥/٩)، وكذا في تبين الحقائق (٢٣٩/٦) ورمز الحقائق (٢٨٩/٢)

قال الطائي:

قوله: (فميراثه لأقرب عصبة المولى) المذكور فإن ترك ابنا وأبا فالميراث للابن دون الأب. (١)

قال الولوالجي:

إذا مات المعتقد وترك عصبة المعتقد يرث منه، فاعلم أن الوارث من المعتقد من هو أقرب الناس عصبة بالمعتقد فينظر عند موت المعتقد أنه لو كان المعتقد حيًا في هذه الحالة ومات من كان عصبة فيرث من المعتقد هو حتى لو مات المعتقد وترك ابن المعتقد وأباه فالميراث للابن لأنه لو مات المعتقد وترك ابنا وأبا كان العصبة هو الابن لا الأب؛ لأن الأب صاحب فرض مع الابن. (٢)

وإذا كان مع أبي حنيفة أحد صاحبيه فيؤخذ بقولهما (أي بقول الإمام ومن والفقه) على ما قال النسائي في شرح العقود. (٣)

[٢٦٥] اختلاف في مسئلة

فإن ترك (المعتقد) جد مولاه وأخا مولاه فالمال للجد في قول أبي حنيفة رحمه الله تعالى، وقال أبو يوسف ومحمد رحمهما الله تعالى: هو بينهما.

توضيح المقام مع بيان المرام:

یہ مسئلہ دراصل امام صاحب رحمۃ اللہ علیہ اور صاحبین رحمہما اللہ تعالیٰ کے مابین ”میراث الجدة مع الاخوة“ والے اختلافی مسئلہ پر مبنی ہے جس کا بیان ابھی قریب ہی گذشتہ مسئلہ سے قبل گزر چکا ہے۔

الغرض اس میں بھی فتویٰ امام ابوحنیفہ رحمہ اللہ تعالیٰ کے قول پر ہے جیسا کہ وہاں ہے نیز اس کا مستدل وغیرہ بھی وہی ہوگا۔

ملاحظہ:-

اصحاب الشروح اور دیگر فقہاء مشائخ رحمہم اللہ نے بھی اس مسئلہ میں اختلاف بیان کرنے کا بعد عموماً مزید (توضیح و تعلیل اور ترجیح و تصحیح سے متعلقہ) کلام کرنے کی بجائے فقط یہی تحریر فرمایا ہے:

١- شرح الطائي علي كنز الدقائق (٢/١٦٩- في كتاب الولاء)

٢- الفتاوى الولوالجية (٥/٤١٣)

٣- شرح عقود رسم المفتي (٢٠)

”یہ مسئلہ میراث الجدمع الاخوة والے اختلافی مسئلہ پڑتی ہے جیسا کہ زچکا ہے“ اور مزید کلام نہیں فرمایا ہے۔^(۱)

کلمۃ الاختتام

وفی الختام يقول العبد الجاني المدعوب محمد عبدالقادر جيلاتي - غفر الله تعالى له ولوالديه
ولأساتذته وجعل موته في بلد حبيبه ومرقده بجوار نبيّه صلى الله عليه وسلم في بقيع الفرقد وهذا غاية
أمنيته وأقصى طلبه مع الختام بالإيمان والعمل المقبول عند ربه المنان. آمين يا رحيم يا رحمن:-

هذا آخر ما تيسر لى من بيان القول الصواب في مسائل الكتاب. وقد وقع الفراغ من المراجعة
النهائية لهذا الكتاب في يوم الجمعة المباركة، غرة شعبان سنة ألف وأربعمائة وثلاث وثلاثين من الهجرة
النبوية على صاحبها ألف ألف سلام؛ ولقد شرعت في تأليفه في يوم السبت، السادس والعشرين من رجب
سنة ألف وأربعمائة وثلاثين من الهجرة النبوية على صاحبها ألف ألف سلام، فاستغرقت فيه ثلاث سنين
 وخمسة أيام.

فالحمد لله العلى الوهاب وأزكى الصلاة وأبهى السلام على سيدنا محمد خير من أوتى
الحكمة وفصل الخطاب وعلى آله خير آل وأصحابه خير أصحاب إلى يوم الحساب وهذا نهاية
”القول الصواب في مسائل الكتاب“.

وأسأل أخيراً ربى الغفار أن ينفع به الصغار والكبار ويجعله لى وقاية من النار ويدخلنى به فى
عباده الأبرار يوم يجمع فيه الأخيار والأشرار ويغفر لى ما فرط منى فى أثناء هذا التأليف مما يوجب
الخطأ فى الأفعال أو الأفكار آمين يا رب ما أظلم عليه الليل وما أشرق عليه النهار.

۱- كما ترى قول بعضهم فيما يلي:

(أ) - قال ابن قطلوبغا فى ”الترجيح والتصحيح“ (٦١٥) - بعد ذكر الاختلاف فى هذه المسألة:-

قال الإسيبحابى والزاهدي: هذا بناء على اختلافهم فى الميراث، وقد مر، قلت - القائل ابن قطلوبغا:- إن
الفتوى على قول الإمام.

(ب) - قال الحصكفى فى ”الدر المنقى“ (٥٠٨/٤):-

ولو ترك جد مولاه وأخاه فالجد أولى على الترتيب المتقدم وهذا عنده، وعندهما يستويان. وهذا فرع
اختلافهم فى ميراث الجد مع الأخ فعنده الجد يسقط الأخ خلافاً لهما

(ج) - قال الموصلى فى ”الاختيار لتعليل المختار“ (١١٩/٥):-

ولو مات عن جد مولاه وأخيه فالكل للجد؛ وقالوا: بينهما نصفان، وقد عرف.

(د) - قال حسام الدين الرازى فى ”خلاصة الدلائل“ (٤٣٧/٢) بعد ذكر الاختلاف المذكور:

”بناء على اختلافهم فى الإرث وقد مرت.“ ولم يأت بشيء من كلام حول؛ لا قبله ولا بعده.

الفهارس العامة

(١) الفهرس المجل للكتب والأبواب

(٢) الفهرس المفصل للموضوعات

(٣) فهرس المصادر والمراجع

الفهرس المجمل

للمبادئ والكتب والأبواب

نمبر شمار	عناوين	صفحة نمبر
١	انتساب	٣
٢	تقاريف اكابر	٥
٣	مقدمه	١٤
٤	كتاب الطهارة	٢٥
٥	باب التيمم	٥٥
٦	باب المسح على الخفين	٦٢
٧	باب الحيض	٤١
٨	كتاب الصلاة	٤٣
٩	باب الأذان	٨١
١٠	باب شروط الصلاة التي تقدمها	٨٦
١١	باب صفة الصلاة	٨٩
١٢	باب الجماعة	١٠٢
١٣	باب النوافل	١٠٨

القول الصواب في مسائل الكتاب

١١٤	باب صلاة المسافر	١٣
١٢١	باب صلاة الجمعة	١٥
١٣٥	باب صلاة العيدين	١٦
١٣٥	باب صلاة الكسوف	١٧
١٣٣	باب صلاة الاستسقاء	١٨
١٣٤	باب الجنائز	١٩
١٣٩	باب الشهيد	٢٠
١٥٣	كتاب الزكاة	٢١
١٥٣	باب صدقة البقر	٢٢
١٥٦	باب زكاة الخيل	٢٣
١٦٣	باب زكاة الذهب و باب زكاة الفضة	٢٥، ٢٢
١٦٨	باب زكاة العروض	٢٦
١٤٢	باب زكاة الزروع والثمار	٢٧
١٤٨	باب من يجوز دفع الصدقة إليه و من لا يجوز	٢٨
١٨٣	باب صدقة الفطر	٢٩
١٨٦	كتاب الصوم	٣٠
١٩٩	باب الاعتكاف	٣١
٢٠٣	كتاب الحج	٣٢
٢١٣	باب التمتع	٣٣
٢١٦	باب الجنایات فی الحج	٣٣
٢٢٩	باب الإحصار	٣٥

٢٣٢	كتاب البيوع	٣٦
٢٣٤	باب خيار الشرط	٣٤
٢٣٣	باب خيار الرؤية	٣٨
٢٣٥	باب خيار العيب	٣٩
٢٣٨	باب البيع الفاسد	٤٠
٢٥١	باب الإقالة	٤١
٢٥٣	باب المراجعة والتولية	٤٢
٢٥٩	باب الربا	٤٣
٢٦٦	باب السلم	٤٤
٢٤١	باب الصرف	٤٥
٢٤٢	كتاب الرهن	٤٦
٢٤٨	كتاب الحجر	٤٤
٢٨٩	كتاب الإقرار	٤٨
٢٩٩	كتاب الإجارة	٤٩
٣٢٠	كتاب الشفعة	٥٠
٣٢٨	كتاب الشركة	٥١
٣٣١	كتاب المضاربة	٥٢
٣٣٣	كتاب الوكالة	٥٣
٣٥٣	كتاب الكفالة	٥٣

٣٥٩	كتاب الحوالة	٥٥
٣٦٢	كتاب الصلح	٥٦
٣٦٥	كتاب الهبة	٥٧
٣٧١	كتاب الوقف	٥٨
٣٩٢	كتاب الغصب	٥٩
٣٩٢	كتاب الوديعة	٦٠
٣٩٦	كتاب اللقيط	٦١
٣٩٩	كتاب اللقطة	٦٢
٣١٣	كتاب الخشى	٦٣
٣١٨	كتاب المفقود	٦٣
٣٢٥	كتاب إحياء الموات	٦٥
٣٣٩	كتاب المأذون	٦٦
٣٣٣	كتاب المزارعة	٦٧
٣٥٣	كتاب المساقاة	٦٨
٣٥٦	كتاب النكاح	٦٩
٣٩١	كتاب الرضاع	٧٠
٣٩٨	كتاب الطلاق	٧١
٥٠٥	كتاب الرجعة	٧٢

٥١٩	كتاب الخلع	٤٣
٥٢٥	كتاب الظهار	٤٣
٥٣١	كتاب اللعان	٤٥
٥٣٦	كتاب العدة	٤٦
٥٣٣	كتاب النفقات	٤٤
٥٥٣	كتاب العتاق	٤٨
٥٦٣	كتاب المكاتب	٤٩
٥٤٣	كتاب الولاء	٨٠
٥٤٤	كتاب الجنایات	٨١
٥٨٣	كتاب الديات	٨٢
٦٠٦	باب القسامة	٨٣
٦٠٩	كتاب المعامل	٨٣
٦١٠	كتاب الحدود	٨٥
٦١٣	باب حد القذف	٨٦
٦٢٠	كتاب السرقة وقطاع الطريق	٨٤
٦٢٣	كتاب الصيد والذبائح	٨٨
٦٣٣	كتاب الأضحية	٨٩
٦٣٥	كتاب الأيمان	٩٠

القول الصواب في مسائل الكتاب

٦٤٢	كتاب الدعوى	٩١
٤٠٢	كتاب الشهادات	٩٢
٤١١	باب الرجوع عن الشهادة	٩٣
٤١٥	كتاب آداب القاضي	٩٣
٤٢٠	كتاب القسمة	٩٥
٤٣٣	كتاب الإكراه	٩٦
٤٣٦	كتاب السير	٩٤
٤٥٢	كتاب الحظر والإباحة	٩٨
٤٦٣	كتاب الوصايا	٩٩
٤٨٦	كتاب الفرائض	١٠٠
٤٨٦	باب الرد	١٠١
٤٩٢	باب ذوى الأرحام	١٠٢
٤٩٦	كلمة الاختتام	١٠٣

الفهرس المفصل (للموضوعات)

نمبر شمار	موضوعات	صفیہ نمبر
۱	انتساب	۳
۲	تقاریظ اکابر	۵
	شیخ الحدیث حضرت اقدس مولانا سلیم اللہ خان صاحب دامت برکاتہم العالیہ	۵
	حضرت اقدس مفتی محمد عبدالمنان صاحب دامت برکاتہم العالیہ	۶
	حضرت اقدس مولانا نور البشر صاحب دامت برکاتہم العالیہ	۸
	حضرت اقدس مفتی محمد عبدالجید دین پوری صاحب دامت برکاتہم العالیہ	۱۰
	حضرت اقدس مفتی محمد انعام الحق صاحب قاسمی دامت برکاتہم العالیہ	۱۱
	حضرت اقدس مفتی حامد حسن صاحب دامت برکاتہم العالیہ	۱۳
	حضرت اقدس مفتی عبدالکیم صاحب دامت برکاتہم العالیہ	۱۵
	حضرت اقدس مولانا محمد یاسین صابر صاحب دامت برکاتہم العالیہ	۱۶
۳	مقدمہ	۱۷
	حمد و صلاۃ	۱۷

القول الصواب فی مسائل الكتاب

۱۷	سبب تالیف
۱۹	”القول الصواب فی مسائل الكتاب“: توضیح و تعارف
۲۰	خطۃ الجمع - یعنی - موضوع و منہج برائے کتاب ہذا
۲۳	قول مفتی بہ کی تعیین سے متعلقہ امور
۲۴	قول مفتی بہ کے مستدل سے متعلقہ امور
۲۵	الحکم علی الحدیث سے متعلقہ امور
۲۷	قول مفتی بہ کی تخریج سے متعلقہ امور
۳۱	چند اصطلاحات خاصہ و توضیحات ضروریہ کا بیان
۳۲	”قلت“ یا ”یقول العبد الضعیف عفا اللہ عنہ“ والی مباحث و مواضع
۳۴	دوران تالیف حضرات اکابر کی سرپرستی اور ان سے مشاورت و رہنمائی
۳۶	سفر تالیف اور اس کی دشواریاں
۳۸	طلباء کرام کیلئے کتاب ہذا سے جہات استفادہ:
۳۸	ا: طلبہ قدوری کیلئے جہات استفادہ
۳۸	ب: طلبہ ہدایہ کیلئے جہات استفادہ
۳۹	ج: طلبہ تخصیص فی الفقہ کیلئے جہات استفادہ
۴۰	امور متفرقہ کا بیان
۴۲	حرف سپاس
۴۴	آخری گزارش



صفحہ نمبر	مضمون مسئلہ	نوعیت مسئلہ	مسئلہ نمبر
۴۵	کتاب الطہارۃ		
۴۵	المرفقان والكعبان تدخلان فی فرض الغسل.....	اختلافی مسئلہ	۱
۴۹	إن كان البير معينا لا ينزح.....	اختلافی مسئلہ	۲
۵۲	إذا وجد فی البير فارة ميتة.....	اختلافی مسئلہ	۳

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسئلة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحه نمبر
٣	اختلافى مسئلة	باب التيمم	٥٥
٥	اختلافى مسئلة	يجوز التيمم عند أبى حنيفة و محمد رحمهما الله تعالى..... والمسافر إذا نسي الماء فى رحله.....	٥٥ ٦٠
٦	اختلافى مسئلة	باب المسح على الخفين	٦٣
		لا يجوز المسح على الجوربين إلا أن يكونا.....	٦٣
٤	اختلافى مسئلة	باب الحيض	٤١
		ومن ولدت ولدين فى بطن واحد.....	٤١
		كتاب الصلاة	٤٣
٨	اختلافى مسئلة	وآخر وقتها (أى الظهر) عند أبى حنيفة.....	٤٣
٩	اختلافى مسئلة	آخر وقتها (أى المغرب) ما لم تغب الشفق.....	٤٤
١٠	اختلافى مسئلة	باب الأذان	٨١
		لا يؤذن لصلاة قبل دخول وقتها.....	٨١
١١	مسئلة	باب شروط الصلاة التى تتقدمها	٨٦
		يدن المرأة الحرة كله عورة.....	٨٦
١٢	مسئلة	باب صفة الصلاة	٨٩
١٣	اختلافى مسئلة	إذا دخل الرجل فى صلاته كبير.....	٨٩
١٣	اختلافى مسئلة	إن قال بدلا من التكبير الله أجل.....	٩١
١٣	اختلافى مسئلة	سجد على أنفه وجبهته فإن اقتصر.....	٩٦
١٥	اختلافى مسئلة	وأدنى ما يجزئ من القراءة فى الصلاة.....	٩٩
١٦	اختلافى مسئلة	باب الجماعة	١٠٢
١٤	اختلافى مسئلة	لا بأس بأن تخرج العجوز فى الفجر.....	١٠٢
		المسائل الاثنا عشرية (إن رآه بعد.....)	١٠٣

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسئلة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحه نمبر
		باب النوافل	١٠٨
١٨	اختلافي مسئلة	أما نوافل الليل فقال أبو حنيفة رحمه الله تعالى	١٠٨
١٩	اختلافي مسئلة	إن صلى أربع ركعات وقعد في الأولتين	١١١
٢٠	اختلافي مسئلة	إن افتتحها قائما ثم قعد جاز	١١٣
		باب صلاة المسافر	١١٤
٢١	مسئلة	إذا نوى المسافر أن يقيم بمكة ومنى	١١٤
٢٢	اختلافي مسئلة	وتجوز الصلاة في سفينة قاعدا	١١٨
		باب صلاة الجمعة	١٢١
٢٣	اختلافي مسئلة	إن اقتصر على ذكر الله تعالى جاز	١٢١
٢٣	اختلافي مسئلة	ومن شرائطها الجماعة وأقلهم	١٢٥
٢٥	اختلافي مسئلة	إن بدا له أن يحضر الجمعة فتوجه إليها	١٢٤
٢٦	اختلافي مسئلة	إن أدركه في التشهد أو في سجود السهو	١٢٩
٢٤	اختلافي مسئلة	إذا خرج الإمام يوم الجمعة	١٣١
		باب صلاة العيدين	١٣٥
٢٨	اختلافي مسئلة	لا يكبر في طريق المصلى عند أبي حنيفة	١٣٥
٢٩	اختلافي مسئلة	وتكبير التشريق أوله عقيب صلاة الفجر	١٣٤
		باب صلاة الكسوف	١٣٥
٣٠	اختلافي مسئلة	ويخفى عند أبي حنيفة وقال	١٣٥
		باب صلاة الاستسقاء	١٣٣
٣١	اختلافي مسئلة	قال أبو حنيفة: ليس في الاستسقاء صلاة	١٣٣
		باب الجنائز	١٣٤
٣٢	مسئلة	إن دفن ولم يصل عليه صلى على قبره	١٣٤
		باب الشهيد	١٣٩
٣٣	اختلافي مسئلة	إذا استشهد الجنب غسل	١٣٩

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسئلة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحه نمبر
		كتاب الزكاة	١٥٣
		باب صدقة البقر	١٥٣
٣٣	اختلافى مسئلة	فإذا زادت على الأربعين وجب في الزيادة.....	١٥٣
		باب زكاة الخيل	١٥٦
٣٥	اختلافى مسئلة	إذا كانت الخيل سائمة ذكورا وإناثا.....	١٥٦
٣٦	اختلافى مسئلة	ليس في الفصلان والحملان والعجاجيل زكاة.....	١٥٨
٣٧	اختلافى مسئلة	الزكاة عند أبى حنيفة وأبى يوسف في النصاب.....	١٦١
		باب زكاة الذهب و باب زكاة الفضة	١٦٣
٣٨	اختلافى مسئلة	لا شئ في الزيادة حتى تبلغ أربعين درهما.....	١٦٣
٣٩	اختلافى مسئلة	ليس فيما دون عشرين مثقالا.....	١٦٣
		باب زكاة العروض	١٦٨
٤٠	اختلافى مسئلة	إذا بلغت قيمتها نصابا من الورق.....	١٦٨
٤١	اختلافى مسئلة	يضم الذهب إلى الفضة بالقيمة.....	١٧٠
		باب زكاة الزروع والثمار	١٧٢
٤٢	اختلافى مسئلة	قال أبو حنيفة: في قليل ما أخرجته الأرض.....	١٧٢
٤٣	اختلافى مسئلة	وفي العسل العشر إذا أخذ من أرض العشر.....	١٧٥
		باب من يجوز دفع الصدقة إليه و من لا يجوز	١٧٨
٤٤	اختلافى مسئلة	ولا تدفع المرأة إلى زوجها عند أبى حنيفة.....	١٧٨
٤٥	اختلافى مسئلة	قال أبو حنيفة و محمد رحمهما الله تعالى: إذا دفع الزكاة.....	١٨٠
		باب صدقة الفطر	١٨٣
٤٦	اختلافى مسئلة	الصاع عند أبى حنيفة و محمد رحمهما الله تعالى: ثمانية أرطال.....	١٨٣

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسألة شمار	نوعيت مسله	مضمون مسله	صفحه نمبر
		كتاب الصوم	
٣٤	مسله	إن لم ينو حتى أصبح أجزأته النية.....	١٨٦
٣٨	مسله	فإن لم يكن في السماء علة لم تقبل الشهادة.....	١٨٨
٣٩	اختلافى مسله	إن أقطر في إحليله لم يفطر.....	١٩٢
		باب الاعتكاف	
٥٠	اختلافى مسله	ولو خرج من المسجد ساعة بغير عذر.....	١٩٩
		كتاب الحج	
٥١	اختلافى مسله	ومن صلى الظهر في رحله وحده.....	٢٠٣
٥٢	اختلافى مسله	ومن صلى المغرب في الطريق لم يجز.....	٢٠٥
٥٣	اختلافى مسله	ويكره تأخيرها عن هذه الايام.....	٢٠٨
٥٤	اختلافى مسله	فإن قدم الرمي في هذا اليوم.....	٢١٠
		باب التمتع	
٥٥	اختلافى مسله	أشعر البدنة عند أبى يوسف و محمد رحمهما الله تعالى.....	٢١٣
		باب الجنائيات في الحج	
٥٦	اختلافى مسله	إن حلق موضع المحاجم من الرقبة.....	٢١٦
٥٤	اختلافى مسله	إن قص أقل من خمسة أظافر.....	٢١٩
٥٩، ٥٨	اختلافى مسله	ومن أخر الحلق حتى مضت أيام النحر.....	٢٢١
٦٠	اختلافى مسله	والجزء عند أبى حنيفة وأبى يوسف أن يقوم الصيد.....	٢٢٣
		باب الإحصار	
٦١	اختلافى مسله	ويجوز ذبحه قبل يوم النحر.....	٢٢٩
		كتاب البيوع	
٦٢	اختلافى مسله	من باع صبرة طعام كل قفيز بدرهم.....	٢٣٢
٦٣	مسله	وأجرة الكيال وناقذ الثمن على البائع.....	٢٣٥

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسئلة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحة نمبر
		باب خيار الشرط	٢٣٤
٦٣	اختلافى مسئلة	ولهما الخيار ثلاثة أيام فما دونها.....	٢٣٤
٦٥	اختلافى مسئلة	خيار المشتري لا يمنع خروج المبيع.....	٢٣٥
		باب خيار الرؤية	٢٣٣
٦٦	مسئلة	إن رأى صحن الدار فلا خيار له.....	٢٣٣
		باب خيار العيب	٢٣٥
٦٤	اختلافى مسئلة	ان قتل المشتري العبد أو كان طعاما فأكله.....	٢٣٥
		باب البيع الفاسد	٢٣٨
٦٨	مسئلة	ومن اشترى.... نعلا على أن يحذوه.....	٢٣٨
		باب الإقالة	٢٥١
٦٩	اختلافى مسئلة	هى فسخ فى حق المتعاقدين بيع جديد فى حق غيرهما.....	٢٥١
		باب المراجعة والتولية	٢٥٣
٤٠	اختلافى مسئلة	إن اطلع المشتري على خيانة فى المراجعة.....	٢٥٣
٤١	اختلافى مسئلة	ويجوز بيع العقار قبل القبض.....	٢٥٦
		باب الربا	٢٥٩
٤٢	اختلافى مسئلة	يجوز بيع اللحم بالحيوان عند أبى حنيفة وأبى يوسف.....	٢٥٩
٤٣	اختلافى مسئلة	ويجوز بيع الرطب بالتمر مثلاً بمثل.....	٢٦٢
		باب السلم	٢٦٦
٤٥، ٤٣	اختلافى مسئلة	ولا يصح السلم عند أبى حنيفة إلا بسبع شرائط.....	٢٦٦
٤٤، ٤٦	مسئلة	لا يجوز بيع دود القز.....	٢٦٨
		باب الصرف	٢٤١
٤٩، ٤٨	اختلافى مسئلة	١- ان اشترى بها سلعة ثم كسدت.....	٢٤١
		٢- واذا باع بالفلوس النافقة ثم كسدت.....	
٨٠	اختلافى مسئلة	ومن أعطى صيرفيا درهما فقال: أعطنى بنصفه.....	٢٤٣

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسئلة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحة نمبر
		كتاب الرهن	٢٤٢
٨١	اختلافى مسئلة	من كان له دين على غيره فاخذ منه مثل دينه.....	٢٤٢
٨٢	اختلافى مسئلة	ويجوز الزيادة فى الرهن ولا يجوز الزيادة.....	٢٤٦
		كتاب الحجر	٢٤٨
٨٣	اختلافى مسئلة	قال أبو حنيفة: لا يحجر على السفية.....	٢٤٨
٨٣	اختلافى مسئلة	وبلوغ الغلام بالاحتلام والإنزال.....	٢٨٠
٨٥	اختلافى مسئلة	قال ابو حنيفة: لا أحجر فى الدين على المفلس.....	٢٨٢
٨٦	مسئلة	ويحبسه الحاكم شهرين أو ثلاثة أشهر.....	٢٨٣
٨٤	اختلافى مسئلة	لا يحول بينه وبين غرمائه بعد خروجه.....	٢٨٦
		كتاب الإقرار	٢٨٩
٨٨	اختلافى مسئلة	ان قال: له على ثوب فى عشرة اثناب.....	٢٨٩
٨٩	اختلافى مسئلة	اذا قال: له على من درهم إلى عشرة.....	٢٩١
٩٠	اختلافى مسئلة	وان قال: له على الف من ثمن عبد.....	٢٩٣
٩١	اختلافى مسئلة	إن قال: له على الف من ثمن متاع.....	٢٩٥
٩٢	اختلافى مسئلة	وإن قال: لحمل فلانة على الف درهم.....	٢٩٤
		كتاب الإجارة	٢٩٩
٩٣	اختلافى مسئلة	ان كبج الدابة بلجامها أو ضربها.....	٢٩٩
٩٣	اختلافى مسئلة	فالمشترك من لا يستحق الأجرة حتى يعمل.....	٣٠١
٩٥	اختلافى مسئلة	ومن استاجر رجلا ليضرب له لبنا.....	٣٠٣
٩٦	اختلافى مسئلة	ان قال: ان خطته اليوم فبدرهم.....	٣٠٥
٩٤	اختلافى مسئلة	ان قال: ان سكنت فى هذا الدكان عطارا.....	٣٠٤
٩٨	مسئلة	ولا يجوز الاستيجار على الأذان والإقامة.....	٣٠٩
٩٩	اختلافى مسئلة	لا يجوز اجارة المشاع عند ابى حنيفة.....	٣١٢

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسألة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحة نمبر
١٠٠	اختلافي مسئلة	ويجوز بطعامها وكسوتها عند أبي حنيفة.....	٣١٥
١٠١	اختلافي مسئلة	ان قال صاحب الثوب: عملته لى بغير اجرة.....	٣١٨
		كتاب الشفعة	٣٢٠
١٠٢	اختلافي مسئلة	ولم تسقط بالتأخير عند أبي حنيفة.....	٣٢٠
١٠٣	اختلافي مسئلة	إذا اختلف الشفيع والمشتري فى الثمن.....	٣٢٢
١٠٤	اختلافي مسئلة	ولا تكره الحيلة فى اسقاط الشفعة.....	٣٢٥
		كتاب الشركة	٣٢٨
١٠٥	اختلافي مسئلة	إن أذن كل واحد منهما لصاحبه.....	٣٢٨
		كتاب المضاربة	٣٣١
١٠٦	اختلافي مسئلة	إذا دفع المضارب المال مضاربة على غيره.....	٣٣١
		كتاب الوكالة	٣٣٣
١٠٧	اختلافي مسئلة	قال أبو حنيفة: لا يجوز التوكيل بالخصومة.....	٣٣٣
١٠٨	اختلافي مسئلة	فإن حبسه فهلك فى يده كان مضمونا.....	٣٣٥
١٠٩	اختلافي مسئلة	الوكيل بالبيع والشراء لا يجوز له أن يعقد.....	٣٣٧
١١٠	اختلافي مسئلة	والوكيل بالبيع يجوز بيعه بالقليل والكثير.....	٣٣٠
١١١	اختلافي مسئلة	إذا وكله ببيع عبده فباع نصفه.....	٣٣٢
١١٢	اختلافي مسئلة	إذا وكله بشراء عشرة أرطال لحم بدرهم.....	٣٣٢
١١٣	مسئلة	الوكيل بالخصومة وكيل بالقبض.....	٣٣٧
١١٣	اختلافي مسئلة	الوكيل بقبض الدين وكيل بالخصومة فيه.....	٣٣٩
١١٥	اختلافي مسئلة	ولا يجوز إقراره عليه عند غير القاضى.....	٣٥١
		كتاب الكفالة	٣٥٣
١١٦	اختلافي مسئلة	ولا تجوز الكفالة بالنفس فى الحدود.....	٣٥٣
١١٧	اختلافي مسئلة	إذا مات الرجل وعليه ديون.....	٣٥٦

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسئلة نمبر	نوعيت مسئله	مضمون مسئله	صفحه نمبر
۱۱۸	اختلافی مسئله	كتاب الحوالة والتوى عند أبى حنيفة بأحد الأمرين.....	۳۵۹ ۳۵۹
۱۱۹	اختلافی مسئله	كتاب الصلح وإذا كان السلم بين الشريكين.....	۳۶۲ ۳۶۲
۱۲۰	اختلافی مسئله	كتاب الهبة وان وهب واحد من الثمن لم تصح.....	۳۶۵ ۳۶۵
۱۲۱	اختلافی مسئله	والرقي بباطلة عند أبى حنيفة و محمد.....	۳۶۸ ۳۶۸
۱۲۲	اختلافی مسئله	كتاب الوقف لا يزول ملك الواقف عن الوقف.....	۳۷۱ ۳۷۱
۱۲۳	اختلافی مسئله	وقف المشاع جائز عند أبى يوسف.....	۳۷۳ ۳۷۳
۱۲۴	اختلافی مسئله	ولا يتم الوقف عند أبى حنيفة و محمد.....	۳۷۶ ۳۷۶
۱۲۵	اختلافی مسئله	لا يجوز وقف ما ينقل ويحول.....	۳۷۹ ۳۷۹
۱۲۶	مسئله	وإذا صح الوقف لم يجز بيعه ولا تملكه.....	۳۸۲ ۳۸۲
۱۲۷	اختلافی مسئله	إذا جعل الواقف غلة الوقف لنفسه.....	۳۸۵ ۳۸۵
۱۲۸	اختلافی مسئله	إذا بنى مسجدا لم يزل ملكه عنه.....	۳۹۰ ۳۹۰
۱۲۹	اختلافی مسئله	ومن بنى سقاية للمسلمين أو خانا.....	۳۹۲ ۳۹۲
۱۳۰	اختلافی مسئله	كتاب الغصب وإذا غصب عقارا فهلك في يده.....	۳۹۳ ۳۹۳
۱۳۱	مسئله	وان خرق خرقا كثيرا يبطل عامة منافعه.....	۳۹۷ ۳۹۷
۱۳۲	اختلافی مسئله	إن غصب فضة أو ذهباً فضر بها دراهم.....	۳۹۹ ۳۹۹
۱۳۳	اختلافی مسئله	كتاب الوديعة إذا أودع رجلان عند رجل وديعة.....	۴۰۲ ۴۰۲

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسئلة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحة نمبر
١٣٢	مسئلة	كتاب اللقيط	٢٠٦
١٣٣	مسئلة	ويجوز أن يقبض له الهبة	٢٠٦
١٣٥	مسئلة	كتاب اللقطة	٢٠٩
١٣٥	مسئلة	فان كانت اقل من عشرة دراهم	٢٠٩
١٣٦	اختلاف في مسئلة	كتاب الخنثى	٢١٣
١٣٦	اختلاف في مسئلة	وان كان في السبق سواء	٢١٣
١٣٧	اختلاف في مسئلة	وان مات أبوه وخلف ابنا وخنثى	٢١٦
١٣٨	مسئلة	كتاب المفقود	٢١٨
١٣٨	مسئلة	وإذا تم له مائة وعشرون سنة من يوم ولد	٢١٨
١٣٩	اختلاف في مسئلة	كتاب إحياء الموات	٢٢٥
١٣٩	اختلاف في مسئلة	من أحياء باذن الامام ملكه	٢٢٥
١٤٠	مسئلة	من حفر بئرا في بركة فله حريمها	٢٢٩
١٤١	اختلاف في مسئلة	ومن كان له نهر في أرض غيره فليس له حريم	٢٣٣
١٣٩	اختلاف في مسئلة	كتاب المأذون	٢٣٩
١٣٩	اختلاف في مسئلة	إذا حجر عليه فافقراره جائز فيما في يده	٢٣٩
١٣٣	اختلاف في مسئلة	وإذا لزمته ديون تحيط بماله	٢٤١
١٣٣	اختلاف في مسئلة	كتاب المزارعة	٢٤٢
١٣٣	اختلاف في مسئلة	قال أبو حنيفة: المزارعة بالثلث والرابع باطللة	٢٤٢
١٣٥	اختلاف في مسئلة	إذا فسدت المزارعة فالخارج لصاحب البذر	٢٤٨
١٣٦	مسئلة	فإن شرطاه في المزارعة على العامل فسدت	٢٥٠
١٣٧	اختلاف في مسئلة	كتاب المساقاة	٢٥٣
١٣٧	اختلاف في مسئلة	قال أبو حنيفة رحمه الله تعالى: المساقاة بجزء من الثمرة	٢٥٣

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسئلة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحة نمبر
		كتاب النكاح	
١٣٨	اختلف في مسئلة	إن تزوج مسلم ذمية بشهادة ذميين.....	٣٥٦
١٣٩	اختلف في مسئلة	ينعقد نكاح المرأة الحرة البالغة العاقلة.....	٣٥٨
١٥٠	اختلف في مسئلة	إن زالت بكارتها بالزنا.....	٣٦٣
١٥١	اختلف في مسئلة	إذا قال الزوج للبكر بلغك النكاح.....	٣٦٦
١٥٢	اختلف في مسئلة	قال أبو حنيفة: يجوز لغير العصبات.....	٣٦٩
١٥٣	مسئلة	الغيبية المنقطعة أن يكون في بلد.....	٣٧١
١٥٣	مسئلة	فإذا تزوجت المرأة بغير كفوف للأولياء.....	٣٧٣
١٥٥	اختلف في مسئلة	إذا تزوجت المرأة ونقصت من مهر مثلها.....	٣٧٦
١٥٦	مسئلة	وإن طلقها قبل الدخول بها والخلو.....	٣٧٧
١٥٧	اختلف في مسئلة	وإذا خلا المجبوب بامرأته ثم طلقها.....	٣٨٠
١٥٨	اختلف في مسئلة	إذا اجتمع في المجنونة أبوها وابنها.....	٣٨٢
١٥٩	اختلف في مسئلة	إذا كان بالزوج جنون أو جذام.....	٣٨٣
١٦٠	اختلف في مسئلة	إذا أسلمت المرأة وزوجها كافر.....	٣٨٦
١٦١	اختلف في مسئلة	وإذا خرجت المرأة إلينا مهاجرة.....	٣٨٨
		كتاب الرضاع	
١٦٢	اختلف في مسئلة	ومدة الرضاع عند أبي حنيفة.....	٣٩١
١٦٣	اختلف في مسئلة	وإذا اختلط (أى اللبن) بالطعام.....	٣٩١
١٦٣	اختلف في مسئلة	إذا اختلط لبن امرأتين يتعلق التحريم.....	٣٩٣
		كتاب الطلاق	
١٦٥	اختلف في مسئلة	ويطلقها للسنة ثلاثا يفصل بين كل.....	٣٩٨
١٦٦	مسئلة	وإذا طلق الرجل امرأته في حال الحيض.....	٣٩٨
١٦٧	مسئلة	ويقع الطلاق إذا قال نويت به الطلاق.....	٥٠٠
١٦٨	اختلف في مسئلة	وإن قال لها إن دخلت الدار فأنت طالق.....	٥٠٢
			٥٠٣

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسئلة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحة نمبر
		كتاب الرجعة	
١٦٩	اختلافي مسئلة	وإذا انقضت العدة فقال الزوج.....	٥٠٥
١٤٠	اختلافي مسئلة	وإذا قال الزوج: قد راجعتك.....	٥٠٦
١٤١	اختلافي مسئلة	وإذا قال زوج الأمة بعد انقضاء عدتها.....	٥٠٨
١٤٢	اختلافي مسئلة	وإن انقطع الدم لأقل من عشرة أيام.....	٥٠٩
١٤٣	اختلافي مسئلة	وإذا طلق الرجل الحرة تطليقة.....	٥١١
١٤٣	مسئلة	إذا قال لامرأته أنت على حرام.....	٥١٥
		كتاب الخلع	
١٤٥	اختلافي مسئلة	إن قالت: طلقني ثلاثا بألف.....	٥١٩
١٤٦	اختلافي مسئلة	والخلع والمباراة يسقطان كل حق.....	٥٢٢
		كتاب الظهار	
١٤٤	اختلافي مسئلة	وإن اعتق نصف عبد مشترك.....	٥٢٥
١٤٨	اختلافي مسئلة	وإن اعتق نصف عبده عن كفارته.....	٥٢٤
١٤٩	اختلافي مسئلة	فإن جامع التي ظاهر منها في خلال.....	٥٢٩
		كتاب اللعان	
١٨٠	اختلافي مسئلة	وإذا التعنا فرق القاضى بينهما.....	٥٣١
١٨١	اختلافي مسئلة	وإذا نفى الرجل ولد امرأته عقيب الولادة.....	٥٣٣
		كتاب العدة	
١٨٢	اختلافي مسئلة	وإذا ورثت المطلقة في المرض.....	٥٣٦
١٨٣	اختلافي مسئلة	وإذا طلق الرجل امرأته طلاقاً بانناً.....	٥٣٩
١٨٣	اختلافي مسئلة	وإذا ولدت المعتدة ولداً لم يثبت نسبه.....	٥٣١
		كتاب النفقات	
١٨٥	اختلافي مسئلة	وإن أسلفها نفقة سنة ثم مات.....	٥٣٣

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسئلة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحة نمبر
١٨٦	مسئلة	وتجب نفقة الابنة البالغة.....	٥٣٦
١٨٧	اختلافى مسئلة	وإذا كان للإبن الغائب مال.....	٥٣٩
		كتاب العتاق	٥٥٣
١٨٨	اختلافى مسئلة	وإن قال لغلام لا يولد مثله لمثله.....	٥٥٣
١٨٩	اختلافى مسئلة	وإذا أعتق المولى بعض عبده عتق.....	٥٥٥
١٩٠	اختلافى مسئلة	وإذا كان العبد بين شريكين فأعتق.....	٥٥٨
١٩١	اختلافى مسئلة	وإذا شهد كل واحد من الشريكين.....	٥٦١
		كتاب المكاتب	٥٦٣
١٩٢	اختلافى مسئلة	وإن اشترى ذا رحم محرم منه.....	٥٦٣
١٩٣	اختلافى مسئلة	وإذا عجز المكاتب عن نجم نظر الحاكم.....	٥٦٦
١٩٣	اختلافى مسئلة	وإن دبر مكاتبته صح التدبير.....	٥٧٠
		كتاب الولاء	٥٧٣
١٩٥	اختلافى مسئلة	ومن تزوج من العجم بمعتقة العرب.....	٥٧٣
		كتاب الجنائيات	٥٧٧
١٩٦	اختلافى مسئلة	شبه العمدة عند أبى حنيفة رحمه الله تعالى.....	٥٧٧
		كتاب الديات	٥٨٣
١٩٧	اختلافى مسئلة	ودية شبه العمدة عند أبى حنيفة وأبى يوسف.....	٥٨٣
١٩٨	اختلافى مسئلة	ولا يثبت الدية إلا من هذه الأنواع.....	٥٨٨
١٩٩	مسئلة	ولا قصاص فى بقية الشجاج.....	٥٩٢
٢٠٠	اختلافى مسئلة	ومن قطع إصبع رجل أخرى إلى جنبها.....	٥٩٥
٢٠١	اختلافى مسئلة	ومن شج رجلاً فالتحمت الجراحة.....	٥٩٧
٢٠٢	مسئلة	والسائق ضامن لما أصابت بيدها.....	٦٠٠
٢٠٣	مسئلة	وفى يد العبد نصف قيمته.....	٦٠٣

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسئلة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحه نمبر
٢٠٢	اختلافى مسئلة	باب القسامة ولا يدخل السكّان فى القسامة مع الملاك	٢٠٦ ٢٠٦
...	مسئلة	كتاب المعاقل لا يزداد الواحد على أربعة دراهم	٢٠٩ ٢٠٩
٢٠٥		كتاب الحدود ومن أتى امرأة فى الموضع المكروه	٢١٠ ٢١٠
٢٠٦	اختلافى مسئلة	باب حد القذف والتعزير أكثره تسعة وثلاثون سوطا	٢١٢ ٢١٢
٢٠٧	مسئلة	وأقله (أى أقل التعزير) ثلاث جلدات	٢١٨
٢٠٨	مسئلة	كتاب السرقة وقطاع الطريق إذا سرق البالغ العاقل عشرة دراهم	٢٢٠ ٢٢٠
٢٠٩	اختلافى مسئلة	كتاب الصيد والذبائح والعروق التى تقطع فى الذكاة أربعة	٢٢٣ ٢٢٣
٢١٠	اختلافى مسئلة	ويكره أكل لحم الفرس عند أبى حنيفة رحمه الله تعالى	٢٢٦
٢١١	مسئلة	وإذا ذبح ما لا يؤكل لحمة	٢٣١
٢١٢	مسئلة	كتاب الأضحية الأضحية واجبة عن نفسه وعن ولده الصغير	٢٣٢ ٢٣٢
٢١٣	مسئلة	وإن بقى الأكثر من الأذن والذنب جاز	٢٣٧
٢١٤	مسئلة	كتاب الأيمان ومن حلف بغير الله عز وجل لم يكن حالفا	٢٤٠ ٢٤٠
٢١٥	مسئلة	وقال أبو حنيفة: إذا قال "وحيّ الله"	٢٤٢
٢١٦	مسئلة	وكفارة اليمين... وإن شاء كسا عشرة	٢٤٥

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسئلة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحة نمبر
٢١٤	مسئلة	فإن قال: "كل حلال على حرام"	٢٣٨
٢١٨	مسئلة	ومن نذر نذرا مطلقا فعليه الوفاء به	٢٥٣
٢١٩	اختلاف في مسئلة	إن حلف أن لا يأكل رطباً	٢٥٨
٢٢٠	اختلاف في مسئلة	ولو حلف أن لا يشرب من دجلة	٢٦١
٢٢١	مسئلة	وإن حلف لا يكلم فلانا فكلمه	٢٦٣
٢٢٢	اختلاف في مسئلة	وكذلك الدهر عند أبي يوسف و محمد	٢٦٤
٢٢٣، ٢٢٢	اختلاف في مسئلة	ولو حلف أن لا يكلمه الأيام	٢٤٠
كتاب الدعوى			
٢٢٥	اختلاف في مسئلة	فإن قال: لى بيّنة حاضرة	٢٤٢
٢٢٦	اختلاف في مسئلة	وإن كانت الدعوى نكاحاً	٢٤٢
٢٢٤	اختلاف في مسئلة	ومن ادعى قصاصاً على غيره	٢٤٣
٢٢٨	اختلاف في مسئلة	وإن كانت دار فى يد رجل	٢٤٨
٢٢٩	اختلاف في مسئلة	وإن هلك المبيع ثم اختلفا	٢٨٠
٢٣٠	اختلاف في مسئلة	وإن هلك أحد العبدین ثم اختلفا	٢٨٣
٢٣١	اختلاف في مسئلة	وإذا اختلف الزوجان فى المهر	٢٨٦
٢٣٢	اختلاف في مسئلة	وإذا اختلف المولى والمكاتب	٢٨٩
٢٣٣	اختلاف في مسئلة	وإذا اختلف الزوجان فى متاع البيت	٢٩٣
٢٣٣	اختلاف في مسئلة	وإذا باع الرجل الجارية فجاءت بولد	٢٩٦
كتاب الشهادات			
٢٣٥	اختلاف في مسئلة	وقال ابو حنيفة: يقتصر الحاكم على ظاهر	٤٠٢
٢٣٦	اختلاف في مسئلة	ويعتبر اتفاق الشاهدين فى اللفظ والمعنى	٤٠٢
٢٣٤	اختلاف في مسئلة	وقال ابو حنيفة رحمه الله فى شاهد الزور	٤٠٥
باب الرجوع عن الشهادة			
٢٣٨	اختلاف في مسئلة	وإن شهد رجل وعشر نسوة	٤١١

مسئلة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحه نمبر
		كتاب آداب القاضى	
٢٣٩	مسئلة	ويحبسه شهرين أو ثلاثة ثم يسأل عنه	٤١٥
٢٤٠	مسئلة	ويجب أن يقرأ الكتاب عليهم	٤١٤
		كتاب القسمة	
٢٤١	اختلافى مسئلة	وأجرة القسّام على عدد رؤوسهم	٤٢٠
٢٤٢	اختلافى مسئلة	وإذا حضر الشركاء عند القاضى	٤٢٢
٢٤٣	اختلافى مسئلة	قال أبو حنيفة رحمه الله: لا يقسم الرقيق	٤٢٣
٢٤٣	اختلافى مسئلة	وإذا كانت دور مشتركة فى مصر	٤٢٨
٢٤٥	اختلافى مسئلة	وإن استحق بعض نصيب أحدهما	٤٣٠
		كتاب الإكراه	
٢٤٦	اختلافى مسئلة	وإن أكره على الزنا وجب عليه الحد	٤٣٣
		كتاب السير	
٢٤٧	اختلافى مسئلة	ولا يفادى بالأسارى عند أبى حنيفة	٤٣٦
٢٤٨	اختلافى مسئلة	ولا يجوز أمان العبد المحجور عليه	٤٣٩
٢٤٩	اختلافى مسئلة	وإذا أبق عبد المسلم فدخل إليهم	٤٤١
٢٥٠	اختلافى مسئلة	للفارس سهمان وللراجل سهم	٤٤٢
٢٥١	اختلافى مسئلة	ومن أحميا أرضا موأنا فهي عند أبى يوسف	٤٤٩
		كتاب الحظر والإباحة	
٢٥٢	اختلافى مسئلة	ولا بأس بتوسده عند أبى حنيفة	٤٥٢
٢٥٣	اختلافى مسئلة	ولا بأس بلبس الحرير والديباج فى الحرب	٤٥٤
٢٥٣	اختلافى مسئلة	ويجوز الشرب فى الإناء المفضض	٤٦٠

القول الصواب في مسائل الكتاب

مسئلة نمبر	نوعيت مسئلة	مضمون مسئلة	صفحہ نمبر
		كتاب الوصايا	
۲۵۵	اختلافی مسئلہ	ومن أوصى إلى اثنين لم يجز لأحدهما.....	۷۶۳
۲۵۶	اختلافی مسئلہ	وإن أوصى لأحدهما بجميع ماله.....	۷۶۳
۲۵۷	اختلافی مسئلہ	فإن حابي ثم أعتق فالمحابة أولى.....	۷۷۰
۲۵۸	اختلافی مسئلہ	ومن خرج من بلده حاجاً فمات.....	۷۷۳
۲۵۹	اختلافی مسئلہ	ومن أوصى لجيرانه فهم الملاصقون.....	۷۷۶
۲۶۰	اختلافی مسئلہ	ومن أوصى لأقاربه فالوصية للأقرب.....	۷۷۹
۲۶۱	اختلافی مسئلہ	ومن أوصى لرجل بجارية فولدت.....	۷۸۳
		كتاب الفرائض	۷۸۶
		باب الرد	۷۸۶
۲۶۲	مسئلہ	ومن مات وترك حملاً.....	۷۸۶
۲۶۳	اختلافی مسئلہ	والجد أولى بالميراث من الإخوة.....	۷۸۷
		باب ذوی الأرحام	۷۹۲
...	مسئلہ	وأولاهم ولد الميت ثم ولد الأبوين.....	۷۹۲
۲۶۴	اختلافی مسئلہ	وإذا ترك المعتق أباً مولاه.....	۷۹۳
۲۶۵	اختلافی مسئلہ	فإن ترك جد مولاه وأخاً مولاه.....	۷۹۵
		كلمة الاختتام	۷۹۶

فہرس المصادر والمراجع

ملحوظہ :-

کتاب ہذا کی تالیف چونکہ ایک دراز مدت (عرصہ ۳ سال) میں پایہ تکمیل کو پہنچی ہے اس لئے اس دوران مختلف اوقات میں مختلف کتب و مکتبات^(۱) سے استفادہ کیا ہے اور بسا اوقات ایک ہی کتاب سے اس کے ایک سے زائد نسخوں اور اسی طرح متعدد مطابع سے استفادہ ہوا چنانچہ اس کتاب کے صفحات و جلد نمبر کو بھی انہی مطابع کے مطابق نقل کیا ہے، نیز کچھ مقامات پر میرے پاس اس وقت کتاب دستیاب نہ ہونے کے سبب مکتبہ شاملہ کی کتاب سے بھی حوالہ درج کیا ہے۔

ادھر کتاب ختم ہوئی اور ادھر میں ایک طویل سفر کے لئے پارکاب تھا۔ الغرض قات وقت کی بدولت اس وقت میں ان کتب کے صفحات کو کسی ایک مطبع کے موافق نہیں کر سکا، تاہم کتب حدیثیہ کے حوالہ میں رقم الحدیث درج کرنے کی وجہ سے مطبع کا عدم ذکر چنداں گرائی و کلفت کا باعث نہیں ہوگا ان شاء اللہ تعالیٰ۔ چنانچہ ذیل میں ان کتب کے مطابع ذکر کیے جائیں گے جو شروع سے لے کر آخر تک ایک ہی مطبع کی میرے پاس رہیں اور باقی کتب (جو کہ نسبا تعداد میں بہت کم ہیں) کے مطابع کو ان شاء اللہ تعالیٰ اصدا رثانی (آئندہ ایڈیشن) میں کسی ایک متداول مطبع کے موافق کرنے کے بعد ذکر کر دیا جائیگا، منہ التوفیق وبہ السداد۔

.....۱.....

۱۔ الآثار : بروایۃ أبی یوسف وهو یعقوب بن إبراهیم الأنصاری، ت ۱۸۳ھ، تحقیق : أبو الوفاء الأفعانی۔

ط: دارالکتب العمیہ۔ بیروت۔

۲۔ الآثار : بروایۃ الشیبانی وهو محمد بن الحسن الشیبانی الحنفی، ت ۱۸۹ھ۔

ط: دارالحدیث بملتان۔ پاکستان۔

۳۔ آثار السنن : لمحمد بن علی النیموی، ت ۱۳۲۲ھ تحقیق : فیض أحمد الملتانی

ط: المکتبۃ الإمدادیۃ بملتان۔ پاکستان

۴۔ الأحاد والمثنائی : لأبی بکر بن أبی عاصم وهو أحمد بن عمرو بن الضحاک بن مخلد الشیبانی، ت ۲۸۷ھ۔

(۱)۔ منها مکتبات المسجد النبوی۔ علی صاحبہ افضل تسلیمات وازکی تحیات۔ بالمدينة المنورة زادها الله تعالى شرفا وعزا يوما فيوما، وجامعة دارالعلوم بکراتشی و"بیر جھندیر" بمیلسی، وجامعة العلوم الإسلامية بنوری ٹاؤن بکراتشی، وجامعة خیر المدارس بستان، وجامعة دارالعلوم بکبیر والا (خانیوال)، وجامعة ابن عباس بکراتشی، و"معهد عثمان بن عفان بکراتشی وغیرہا۔

القول الصواب في مسائل الكتاب

تحقيق: د- باسم فيصل أحمد الجوابرة

ط: دار الريان - الرياض الأولى ١٤١١هـ

٥- الآداب: لأبي بكر أحمد بن الحسين بن علي بن موسى البيهقي ت ٤٥٨هـ

٦- أبحاث هيئة كبار العلماء: لهيئة كبار العلماء بالمملكة العربية السعودية-

٧- اتحاف الخيرة المهرة بزوائد المسانيد العشرة: للحافظ أحمد بن أبي بكر بن إسماعيل البوصيري ت ٨٤٠هـ

ط: دار الوطن - الرياض-

٨- اتقان ما يحسن من الأخبار الدائرة على الألسن: لنجم الدين محمد بن محمد الغزي ت ١٠٦١هـ تعليق

د- يحيى مراد

ط: دار الكتب العلمية بيروت - لبنان - الأولى ١٤٢٥هـ

٩- الأحاديث المختارة: للحافظ أبي عبد الله محمد بن عبد الواحد الحنبلي المقدسي المشهور بالضياء

المقدسي ت ٦٤٣هـ تحقيق: عبد الملك بن عبد الله بن دهيش

ط: مكتبة النهضة الحديثة، مكة المكرمة

١٠- أحكام الشريعة الكبرى: لعبد الحق بن عبد الرحمن الأندلسي، الأشيلي، المعروف بابن الخراط، ت

٥٨١هـ تحقيق: أبو عبد الله حسين بن عكاشة

ط: مكتبة الرشد - الرياض - الأولى ١٤٢٢هـ

١١- الإحكام في أصول الأحكام: للأمامي وهو أبو الحسن سيف الدين علي بن محمد بن سالم التتلي، ت

٦٣١هـ

١٢- أحكام القرآن: للإحصاء وهو أبو بكر أحمد بن علي الرازي الحنفي، ت ٣٧٠هـ

١٣- أحكام القرآن: للمطحاوي وهو أبو جعفر أحمد بن محمد بن سلامة الأزدي الحنفي المصري، ت ٣٢١هـ

تحقيق: د- سعد الدين أونال

ط: مركز البحوث الإسلامية التابع لوقف الديانة التركي، إستانبول، الأولى

١٤- اختلاف الأئمة العلماء: للوزير أبي المظفر يحيى بن محمد بن هبيرة الشيباني، ت ٥٦٠هـ تحقيق: السيد

يوسف أحمد

ط: دار الكتب العلمية - بيروت - الأولى ١٤٢٣هـ

القول الصواب في مسائل الكتاب

- ١٥- **اختلاف الفقهاء** : للطبري وهو أبو جعفر محمد بن جرير بن يزيد الآملي الطبري، ت ٣١٠هـ
ط: دار الكتب العلمية - بيروت
- ١٦- **الاختيار لتعليل المختار** : لأبي الفضل عبد الله بن محمود بن مودود الموصلي الحنفي، ت ٦٨٣هـ تحقيق :
عبد اللطيف محمد عبد الرحمن .
- ط: دار الكتب العلمية - بيروت ، الثالثة ١٤٢٦هـ
- ١٧- **الأربعون النووية** : لأبي زكريا محيي الدين يحيى بن شرف النووي ، ت ٦٧٦هـ .
- ١٨- **ارشاد الخلق الى دين الحق** : لمحمود محمد خطاب السبكي ، ت ١٣٥٢هـ الطبعة الثالثة سنة ١٤٠١هـ
- ١٩- **ارشاد الفحول الى تحقيق الحق من علم الأصول** : لمحمد بن علي بن محمد بن عبد الله الشوكاني اليمني
، ت ١٢٥٠هـ تحقيق : الشيخ أحمد عزو عناية .
- ط: دار الكتب العربي ، الأولى ١٤١٩هـ .
- ٢٠- **ارشاد الفقيه الى معرفة أدلة التنبيه** : لابن كثير وهو أبو الفداء إسماعيل بن عمر بن كثير القرشي البصري ثم
الدمشقي ، ت ٧٧٤هـ
- ط: مؤسسة الرسالة - بيروت ، ١٤١٦هـ .
- ٢١- **الاستذكار . مختصر "التمهيد" شرح مؤطا مالك** .: لابن عبد البر وهو أبو عمر يوسف بن عبد الله النمري
القرطبي ، ت ٤٦٣هـ تحقيق : سالم محمد عطاء ، محمد علي معوض .
- ط: دار الكتب العلمية - بيروت - الأولى ١٤٢١هـ
- ٢٢- **أسنى المطالب في أحاديث مختلفة المراتب** : لأبي عبد الرحمن محمد بن محمد درويش ، الحوت
الشافعي ، ت ١٢٧٧هـ تحقيق : مصطفى عبد القادر عطاء
- ط: دار الكتب العلمية بيروت - الأولى ١٤١٨هـ
- ٢٣- **الأشباه والنظائر** : لزين الدين بن إبراهيم بن محمد ، المعروف بابن نجيم المصري ، ت ٩٧٠هـ .
- ٢٠٠- **الأصل** : انظر : المبسوط للشيباني .
- ٢٤- **أصول الإفتاء** : لمحمد تقي العثماني - حفظه الله تعالى .
- ط: مدرسة عربية عثمان بن عفان شور كوت (ملتان ، باكستان)
- ٢٥- **أصول البزدوى (كنز الوصول الى معرفة الأصول)** : لعلي بن محمد البزدوى الحنفي ، ت ٤٨٢هـ .

- ط: مطبعة جاويد بريس - كراتشي .
- ٢٦- **أصول السرخسي** : لأبي بكر محمد بن أحمد بن أبي سهل شمس الأئمة السرخسي ، ت ٤٨٣ هـ .
ط: دارالكتاب العلمية بيروت لبنان - الأولى ١٤١٤ هـ .
- ٢٧- **أصول الشاشي** : لإسحاق بن إبراهيم الشاشي ، ت ٣٢٥ هـ (حسب ما في "الفوائد البهية" للكنوي)
- ٢٨- **أضواء البيان في إيضاح القرآن بالقرآن** : لمحمد الأمين بن محمد المختار بن عبد القادر الحكني الشنقيطي ، ت ١٣٩٣ هـ .
- ط: دار الفكر للطباعة والنشر والتوزيع بيروت ، ١٤١٥ هـ .
- ٢٩- **اعلاء السنن** : لظفر أحمد بن لطيف العثماني التهانوي ، ت ١٣٩٤ هـ .
- ط: ادارة القرآن والعلوم الإسلامية - كراتشي - الثالثة ١٤١٥ هـ .
- ٣٠- **الإعلام بسنة عليه السلام** : انظر : شرح سنن ابن ماجه لمغلطاي .
- ٣٠- **اعلام الموقعين عن رب العالمين** : لمحمد بن أبي بكر الشهير بابن قيم الجوزية ، ت ٧٥١ هـ تحقيق: محمد عبد السلام إبراهيم .
- ط: دارالكتب العلمية - بيروت - الأولى ١٤١١ هـ .
- ٣١- **ألفية السيوطي في علم الحديث** : لجلال الدين عبد الرحمن بن أبي بكر ، السيوطي ، ت ٩١١ هـ .
- ط: المكتبة العلمية .
- ٣٢- **الإمام بأحاديث الأحكام** : لتقى الدين أبي الفتح محمد بن علي القشيري ، المعروف بابن دقيق العيد ، ت ٧٠٢ هـ تحقيق: حسين إسماعيل الحمل .
- ط: دارالمعراج الدولية - الرياض - الثانية ١٤٢٣ هـ .
- ٣٣- **الأم** : للإمام الشافعي وهو أبو عبد الله محمد بن ادريس القرشي المكي ، ت ٢٠٤ هـ .
- ٣٤- **أمالى الباغندي** : للباغندي الكبير محمد بن سليمان بن الحارث الراسطي ، أبي بكر الباغندي ، ت ٢٨٣ هـ .
- تحقيق: أشرف صلاح علي .
- ٣٥- **أمانى الأبحار في فترح معاني الآثار** : لمحمد يوسف بن محمد الياس بن محمد إسماعيل الكاندهلوي .
- ت ١٣٨٤ هـ .
- ط: ادارة تاليفات اشرفيه ملتان باكستان ، دون الطبعة والتاريخ

- ٣٦- الأموال : لأبي عبيد القاسم بن سلام بن عبد الله الهروي البغدادي ، ت ٢٢٤هـ .
- ٣٧- أنوار البروق في أنواء الفروق : لأبي العباس شهاب الدين أحمد بن إدريس بن عبد الرحمن المالكي الشهير بالقرافي ، ت ٦٨٤هـ .
- ١٠٠- أنوار السنة لرواد الجنة : انظر : فتح الرحمن في اثبات مذهب المعتزلة .
- ٣٨- أوجز المسالك إلى موطأ مالك : لسعيد زكريا بن محمد يحيى الكاندلوي ثم المهاجر السدني ، ت ١٤٠٢هـ .
- ٣٩- الأوسط في السنن والإجماع والاختلاف : لأبي بكر محمد بن إبراهيم بن السندر النيسابوري ، ت ٣١٩هـ .
- ٤٠- أيسر التفاسير لكلام العلي الكبير : لجابر بن موسى بن عبد القادر بن جابر المعروف بأبي بكر الجزائري ط : مكتبة العلوم والحكم ، المدينة المنورة المملكة العربية السعودية ، الخامسة ١٤٢٤هـ .
- ٤١- الإيضاح في شرح الإصلاح : لشمس الدين أحمد بن سليمان بن كمال باشا الحنفي ، ت ٩٤٠هـ تحقيق : د- عبد الله داؤد خلف السحمدي ود- محمود شمس الدين أمير الخراعي . ط : دار الكتب العلمية - بيروت - الأولى ١٤٢٨هـ .
- ٤٢- إيضاح المكنون في الذيل على كشف الظنون : لإسماعيل بن محمد أمين بن مير سليم البابائي البغدادي ، ت ١٣٩٩هـ . ط : دار احياء التراث العربي بيروت - لبنان .

.....ب.....

- ٤٣- البحر الرائق شرح كنز الدقائق : لزين الدين بن إبراهيم بن محمد ، المعروف بابن نجيم المصري ، ت ٩٧٠هـ . ط : المكتبة الرشيدية ، كوفته باكستان ، (٩ مجلدات) دون طبعة وتاريخ .
- ٤٤- بحر العلوم (تفسير السمرقندي) : لأبي الميث نصر بن محمد بن أحمد بن إبراهيم السمرقندي ، ت ٣٧٣هـ تحقيق : د- محمود مطرجي . ط : دار الفكر ، بيروت .
- ٤٥- البحر المحيط في أصول الفقه : لأبي عبد الله بدر الدين محمد بن عبد الله بن بهادر الزركشي ، ت ٧٩٤هـ .
- ٤٦- البحر المديد في تفسير القرآن المجيد : لأبي العباس أحمد بن محمد بن المهدي الفاسي الصوفي ، ت

١٢٢٤هـ

ط: دار الكتب العلمية - بيروت - الثانية ١٤٢٣هـ

٤٧ - **بدائع الصنائع في ترتيب الشرائع** : لملك العلماء علاء الدين أبي بكر بن مسعود بن أحمد الكاساني، ت ٥٨٧هـ. تحقيق : محمد عدنان بن ياسين درويش.

ط: المكتبة الرشيدية، كوثته، باكستان (٦ مجلدات) دون طبعة وتاريخ

٤٨ - **بداية المبتدى (في فقه الإمام أبي حنيفة)** : لبرهان الدين أبي الحسن علي بن أبي بكر بن عبد الحنيل الفرغاني المرغيناني، ت ٥٩٣هـ.

ط: مكتبة ومطبعة محمد علي صبح - القاهرة - دون طبعة وتاريخ

٤٩ - **بداية المجتهد ونهاية المقتصد** : لأبي الوليد محمد بن أحمد بن محمد بن أحمد بن رشد القرطبي الشهير بابن رشد، ت ٥٩٥هـ.

٥٠ - **البداية والنهاية** : لابن كثير وهو أبو الفداء إسماعيل بن عمر بن كثير القرشي البصري ثم الدمشقي، ت ٧٧٤هـ.

٥١ - **البدور الطالع بمحاسن من بعد القرن السابع** : لمحمد بن علي بن محمد بن عبد الله الشوكاني اليمني، ت ١٢٥٠هـ.

ط: دار المعرفة بيروت - لبنان - دون تاريخ.

٥٢ - **البدور المنير في تخريج الأحاديث والآثار الواقعة في الشرح الكبير** : لسراج الدين أبي حفص عمر بن علي بن أحمد الشافعي المصري المعروف بابن الملقن، ت ٨٠٤هـ. تحقيق : مصطفى أبو الغيط وعبد الله بن سليمان وياسر بن كمال.

ط: دار الهجرة للنشر والتوزيع - الرياض - الأولى ١٤٢٥هـ.

٥٣ - **بذل المجتهد في حل أبي داود** : لتحليل أحمد السهاري نفوري الهندي، ت ١٣٤٦هـ. تعليق : محمد زكريا الكاندلوي، ت ١٤٠٢هـ.

ط: المكتبة التحليلية، سهار نفور - الهند (٥ مجلدات) دون طبعة وتاريخ.

٥٤ - **البرهان في أصول الفقه** : لركن الدين أبي المعالي عبد الملك بن عبد الله بن يوسف بن محمد الحويني السنقب بإمام الحرمين، ت ٤٧٨هـ.

٥٥- **بغية الباحث عن زوائد مسند الحارث** : للهيثمي وهو نور الدين أبو الحسن علي بن أبي بكر الهيثمي - ت ٨٠٧هـ (أما "مسند الحارث" فهو لأبي محمد الحارث بن محمد التميمي الشهير بابن أبي اسامة، ت ٢٨٢هـ) تحقيق: د- حسين أحمد صالح الباكري

ط: مركز خدمة السنة والسيرة النبوية، المدينة المنورة زادها الله شرفاً، الأولى، ١٤١٣هـ

٥٦- **بغية الرعاة في طبقات اللغويين والنحاة** : للسيوطي وهو جلال الدين عبد الرحمن بن أبي بكر، ت ٩١١هـ تحقيق: محمد أبو الفضل إبراهيم.

ط: المكتبة العصرية، صيدا - لبنان .

٥٧- **بلغة الأريب في مصطلح آثار الحبيب** : لأبي الفيض محمد بن محمد بن عبد الرزاق الحسيني، الملقب بمرتضى الزبيدي (اللفوي الشهير) ت ١٢٠٥هـ تحقيق: عبد الفتاح أبو غدة

ط: مكتب المطبوعات الإسلامية - حلب - الثانية ١٤٠٨هـ

٥٨- **بلوغ المرام من أدلة الأحكام** : لابن حجر وهو أبو الفضل أحمد بن علي بن محمد أحمد العسقلاني، ت ٨٥٢هـ

تحقيق وتعليق: سمير بن أمين الزهيري

ط: دار اطلس للنشر والتوزيع، الرياض - المملكة العربية السعودية - الثالثة ١٤٢١هـ

٥٩- **النهاية شرح الهداية** : لبدر الدين أبي محمد محمود بن أحمد الحنفى، الشهير بالعيني، ت ٨٥٥هـ تحقيق: فيض أحمد الملتاني

ط: المكتبة الحفانية ملتان - باكستان، (١٦ مجلداً) دون طبعة وتاريخ

٦٠- **البهجة في شرح التحفة (شرح تحفة الحكام)** : لأبي الحسن علي بن عبد السلام بن علي التُّسُولي، ت ١٢٥٨هـ تحقيق: محمد عبد القادر شاهين

ط: دار الكتب العلمية - بيروت الأولى ١٤١٨هـ

٦١- **بيان الوهم والإيهام في كتاب الأحكام** : لابن قضاة وهو أبو الحسن علي بن محمد بن عبد الملك الكتامي الحميري الفاسي، ت ٦٢٨هـ تحقيق: - حسين آيت سعيد

ط: دار طيبة - الرياض - الأولى ١٤١٨هـ

.....ت.....

٦٢- تاج العروس من جواهر القاموس : لأبي الفيص محمد بن محمد بن عبد الرزاق الحسيني ، الملقب بمرتضى

الزبيدي ، ت ١٢٠٥ هـ تحقيق : مجموعة من المحققين

ط : دار الهداية

٦٣- التاج والإكليل لمختصر خليل : لمحمد بن يوسف بن أبي القاسم ، أبي عبد الله المواق المالكي

ت ٨٩٧ هـ

ط : دار الكتب العلمية بيروت - لبنان - الأولى ١٤١٦ هـ

٦٤- تاريخ بغداد : للخطيب البغدادي وهو أبو بكر أحمد بن علي البغدادي ، ت ٤٦٣ هـ ، تحقيق : د. بشار عواد

معروف

ط : دار الغرب الإسلامي ، بيروت - الأولى ١٤٢٢ هـ

٦٥- التاريخ الكبير : للبخاري وهو أبو عبد الله محمد بن اسمعيل بن إبراهيم البخاري الجعفي ، ت ٢٥٦ هـ

، تحقيق : السيد هاشم الندوي

ط : دار الفكر بيروت لبنان

٦٦- تبصرة الصبيان وتذكرة الاخوان في فقه أبي حنيفة النعمان : لصالح بن صديق كمال اليمني ،

ط : الهيئة العلمية برباط أبي بكر الصديق رضي الله تعالى عنه للعلوم الشرعية بجامع دحمان كبير حديثة - اليمن

٦٧- التبصرة في أصول الفقه : لأبي إسحاق إبراهيم بن علي بن يوسف الشيرازي ، ت ٤٨٦ هـ ، تحقيق د. محمد

حسن هيتو

ط : دار الفكر - دمشق - الأولى ١٤٠٣ هـ

٦٨- تبين الحقائق شرح كنز الدقائق : لفخر الدين أبي محمد ، عثمان بن علي محسن البارعي الزيلعي ، ت ٧٤٣ هـ

ط : المكتبة الإمدادية ملتان - باكستان (٣ مجلدات ، ٦ أجزاء) دون طبعة وتاريخ

٦٩- التجريد (الموسوعة الفقهية المقارنة) : لأبي الحسين أحمد بن محمد بن جعفر البغدادي القدوري

ت ٤٢٨ هـ ، تحقيق : أ. د. محمد أحمد سراج وأ. د. علي جمعة محمد

ط : مكتبة محموديه - ارك بازار قندهار - افغانستان دون طبعة وتاريخ

٧٠- التجنيس والمزيد : لأبي الحسن برهان الدين علي بن أبي بكر بن عبد الحليل الفرغاني المرغيناني - صاحب

"الهداية" - ت ٥٩٣ هـ تحقيق : د - محمد أمين مكي

ط: ادارة القرآن والعلوم الإسلامية بكراتشي - باكستان - الأولى ١٤٢٤ هـ

٧١- **التحرير المختار / تقارير الرافعي على الدر المختار . على هامش رد المحتار** : لعبد القادر بن

مصطفى الباري الرافعي ت ١٣٠٥ هـ تحقيق : عبد المجيد طعمه حلبي

ط: المكتبة الرشيدية كوثته - باكستان (طبعة جديدة، ١٢ مجلدا) دون طبعة وتاريخ

٧٢- **تحفة الأحوذى بشرح جامع الترمذى** : لأبي العلاء محمد عبد الرحمن بن عبد الرحيم المباركفوري

ت ١٣٥٣ هـ

ط: دار الكتب العلمية - بيروت -

٧٣- **تحفة الفقهاء** : لعلاء الدين أبي بكر محمد بن أحمد بن أبي أحمد ، السمرقندي ، ت ٥٤٠ هـ

ط: دار الكتب العلمية ، بيروت - لبنان - الثانية ١٤١٤ هـ

٧٤- **تحفة المحتاج الى أدلة المنهاج . على ترتيب المنهاج للنووي** : لابن الملحق سراج الدين أبي حفص

عمر بن علي بن أحمد الشافعي المصري ، ت ٨٠٤ هـ تحقيق : عبد الله بن سعاف اللحياني

ط: دار حراء - مكة المكرمة - الأولى ١٤٠٦ هـ

٧٥- **تحفة الملوك (في فقه مذهب الإمام أبي حنيفة النعمان)** : لزين الدين أبي عبد الله محمد بن أبي بكر بن

عبد القادر الحنفي الرازي ت ٦٦٦ هـ تحقيق : د - عبد الله نذير أحمد

ط: دار البشائر الإسلامية - بيروت - الأولى ١٤١٧ هـ

٧٦- **التحقيق في أحاديث الخلاف** : لابن الجوزي وهو جمال الدين أبو الفرج عبد الرحمن بن علي بن محمد

الجوزي ، ت ٥٩٧ هـ تحقيق : مسعد عبد الحميد محمد السعدني

ط: دار الكتب العلمية - بيروت - الأولى ١٤١٥ هـ

٧٧- **تخريج الأحاديث المرفوعة المسندة في كتاب التاريخ الكبير** : للإمام البخاري ، ت ٢٥٦ ، أعداد : د -

محمد بن عبد الكريم

٧٨- **تدريب الراوي في شرح تقريب النواوي** : لجلال الدين عبد الرحمن بن أبي بكر السيوطي ت ٩١١ هـ

٧٩- **تذكرة الموضوعات** : لمحمد طاهر بن علي الصديقي الهندي الفتى ، ت ٩٨٦ هـ

ط: ادارة الطباعة المنيرية - الأولى ١٣٤٣ هـ

٨٠ - الترجيح والتصحيح على القدوري . المذيل بمختصر القدوري . : لقاسم بن قطلوبغا المصري . ت ٨٧٩هـ تحقيق : د - عبد الله نذير أحمد مزي

ط : مؤسسة الريان بيروت - لبنان - الأولى ١٤٢٦هـ

٨١ - الترغيب والترهيب من الحديث الشريف : للسندري وهو زكي الدين أبو محمد عبد العظيم بن عبد القوي

بن عبد الله . ت ٦٥٦هـ تحقيق : إبراهيم شمس الدين

ط : دار الكتب العلمية - بيروت - الأولى ١٤١٧هـ

٨٢ - التعريفات : لعلي بن محمد بن علي الزين الشريف الحرجاني ، ت ٨١٦هـ

ط : دار المنار - دون طبعة وتاريخ -

٨٣ - تصحيحات المحدثين : لأبي أحمد الحسن بن عبد الله العسكري ، ت ٣٨٢هـ - تحقيق : محمود أحمد ميرة

ط : المطبعة العربية الحديثية - القاهرة - الأولى ١٤٠٢هـ

٨٤ - التعليق الحسن على آثار السنن : لمحمد بن علي النيموي ، ت ١٣٢٢هـ - تحقيق : فيض أحمد الملتاني

ط : مكتبه امداديه ملتان باكستان - دون طبعة وتاريخ

٨٥ - التعليقات السنية على الفوائد البهية : لأبي الحسنات محمد عبد الحي بن محمد عبد الحليم المكنوي

ت ١٣٠٤هـ

ط : قديمي كتب خانة كراتشي - باكستان

٨٦ - التعليق على البنائة : لفيض أحمد الملتاني ، ت ١٤٢٩هـ

ط : المكتبة الحقانية ملتان - باكستان (٦ مجلدا) دون طبعة وتاريخ

٨٧ - التعليق على الفقه النافع : للدكتور إبراهيم بن محمد بن إبراهيم العبود

ط : مكتبة العبيكان - الرياض - الأولى ١٤٢١هـ

٨٨ - التعليق على لامع الدراري : لمحمد زكريا بن محمد يحيى الكاندلوي ، ت ١٤٠٢هـ

ط : ايچ ايم سعيد كسبي كراتشي - دون طبعة وتاريخ

٨٩ - التعليق الممجد على مؤطا الإمام محمد : لأبي الحسنات محمد عبد الحي بن محمد عبد الحليم

الانصاري المكنوي الهندي ، ت ١٤٠٣هـ

٩٠ - تفسير أبي السعود (ارشاد العقل السليم الى مزايا الكتاب الكريم) : لأبي السعود عسادي محمد بن

محمد بن مصطفى، ت ٩٨٢ هـ

ط: احياء التراث العربى - بيروت

٩١- تفسير الألوسى (روح المعانى فى تفسير القرآن العظيم والسبع المثانى): لأبى الشناء شهاب الدين

محمود بن عبد الله الحسينى الألوسى، ت ١٢٧٠ هـ

ط: دار احياء التراث العربى بيروت

٩٢- تفسير البغوى (معالم التنزيل فى تفسير القرآن): لمحىى السنة، أبى محمد الحسين بن مسعود بن محمد

بن الفراء البغوى، ت ٥١٠ هـ - تحقيق: محمد عبد الله النمر، عثمان جمعة ضميرية، سليمان مسلم الحرش

ط: دار طيبة للنشر والتوزيع، الرابعة ١٤١٧ هـ

٩٣- تفسير البيضاوى (أنوار التنزيل وأسرار التأويل): لناصر الدين أبى سعيد عبد الله بن عمر بن محمد

الشيرازى البيضاوى، ت ٦٨٥ هـ

ط: دار الفكر - بيروت

٩٤- تفسير الثعالبى (الجواهر الحسان فى تفسير القرآن): لأبى زيد عبد الرحمن بن محمد بن مخلوف

الثعالبى، ت ٨٧٥ هـ

ط: مؤسسة الأعلمى للمطبوعات - بيروت

٩٥- تفسير الجلالين: لجلال الدين عبد الرحمن بن أبى بكر السيوطى، ت ٩١١ هـ وجلال الدين محمد بن أحمد

بن محمد المحلى، ت ٨٦٤ هـ

ط: دار الحديث - القاهرة

٩٦- تفسير حقى (روح البیان فى تفسير القرآن): لإسماعيل حقى بن مصطفى الإستانبولى الحنفى الخلوئى

ت ١٢٢٧ هـ

ط: دار الإحياء التراث العربى بيروت

٩٧- تفسير الخازن (لباب التأويل فى معانى التنزيل): لعلاء الدين على بن محمد بن إبراهيم البغدادى الشهير

بالخازن، ت ٧٤١ هـ

ط: دار الفكر بيروت

٩٨- تفسير الرازى (التفسير الكبير = مفاتيح الغيب من القرآن الكريم): لأبى عبد الله محمد بن عمر بن

القول الصواب في مسائل الكتاب

- الحسن بن الحسين التيسى الرازى، الملقب بفخر الدين الرازى، ت ٦٠٦ هـ
- ١٠٠ - تفسير السراج المنير : انظر : السراج المنير
- ٩٩ - تفسير الطبرى (جامع البيان فى تاويل القرآن) : لأبى جعفر الطبرى وهو محمد بن جرير بن يزيد بن كثير بن غالب الأملى، ت ٣١٠ هـ - تحقيق : أحمد محمد شاكر - ط: مؤسسة الرسالة - بيروت الأولى ١٤٢٠ هـ
- ١٠٠ - تفسير غريب مافى الصحيحين البخارى ومسلم : للحميدى وهو أبو عبد الله محمد بن فتوح الأزدي، ت ٤٨٨ هـ - تحقيق : الدكتور زبيدة محمد سعيد عبد العزيز - ط: مكتبة السنة القاهرة - مصر - الأولى ١٤١٥ هـ
- ١٠١ - تفسير الفاتحة : للحافظ أبى الفرج عبد الرحمن بن أحمد بن رجب الدمشقى الحنبلى، ت ٧٩٥ هـ
- ١٠٢ - تفسير القرآن العظيم : لابن كثير وهو أبو الفداء إسماعيل بن عمر بن كثير القرشى الدمشقى، ت ٧٧٤ هـ
- ١٠٣ - تفسير القرطبي (الجامع لأحكام القرآن) : لأبى عبد الله محمد بن أحمد بن أبى بكر بن فرج الأنصارى الخزرجى شمس الدين القرطبي، ت ٦٧١ هـ - ط: دار الكتب المصرية - القاهرة (٢٠ جزءاً)
- ١٠٤ - تفسير القشبرى (لطائف الإشارات) : لعبد الكريم بن هوازن بن عبد الملك القشبرى، ت ٤٦٥ هـ
- ١٠٠ - تفسير الكشاف : انظر : الكشاف عن حقائق غوامض التنزيل
- ١٠٥ - تفسير اللباب لابن عادل : لأبى حفص عمر بن على ابن عادل الدمشقى الحنبلى، ت بعد سنة ٨٠٠ هـ - ط: دار الكتب العلمية - بيروت
- ١٠٦ - تفسير النسفى (مدارك التنزيل وحقائق التأويل) : لحافظ الدين أبى البركات عبد الله بن أحمد بن محمود النسفى، ت ٧١٠ هـ
- ١٠٧ - تفسير النيسابورى (غرائب القرآن ورغائب الفرقان) : لنظام الدين الحسن بن محمد بن حسين القمى النيسابورى، ت ٨٥٠ هـ
- ١٠٨ - التفسير الوسيط للقرآن الكريم : لمحمد سيد طنطاوى، ت ١٤٣١ هـ - ط: دار نهضة مصر، الفحالة - القاهرة - الأولى
- ١٠٩ - التفسيرات الأحمدية فى بيان الآيات الشرعية : لأحمد بن أبى سعيد المدعو بـ "ملاجيون" الجونفورى

الهندي، ت ١١٣٠هـ

ط: قديمي كتب خانه كراتشي - باكستان دون طبعة وتاريخ

١١٠- **تقريب التهذيب** : لأبي الفضل أحمد بن علي بن حجر العسقلاني، ت ٨٥٢هـ تحقيق : محمد عوامة

ط: دار الرشيد - سوريا، ١٤٠٦هـ .

٠٠٠- **تقريرات الراعي** : انظر : التحرير المختار

١١١- **التقرير والتحرير** : لأبي عبد الله شمس الدين محمد بن محمد بن محمد المعروف بابن امير حاج الحنفي

ت ٨٧٩هـ

ط: دار الكتب العلمية - بيروت

٠٠٠- **تكملة رد المحتار** : انظر : قرة عيون الأخيار

١١٢- **تكملة فتح الملهم . بشرح صحيح مسلم** :. لمحمد تقي العثماني - حفظه الله تعالى

ط: مكتبة دارالعلوم كراتشي ١٤٢٤هـ دون طبعة

١١٣- **التلخيص الحبير في تخريج أحاديث الراعي الكبير** : لساحف ابن حجر العسقلاني وهو أبو الفضل

أحمد بن علي بن محمد بن أحمد، ت ٨٥٢هـ

ط: دار الكتب العلمية بيروت - لبنان - الأولى ١٤١٩هـ

٠٠٠- **تمهيد الفصول في الأصول** : انظر له : أصول السرخسي

١١٤- **التمهيد لما في المؤطا من المعاني والأسانيد** : لابن عبد البر وهو أبو عمر يوسف بن عبد الله بن محمد

بن عبد البر بن عاصم النمري القرطبي، ت ٤٦٣هـ تحقيق : مصطفى بن أحمد العلوي، محمد عبد الكبير البكري

ط: وزارة عموم الأوقاف والشؤون الإسلامية - المغرب - ١٣٨٧هـ

١١٥- **تنقيح التحقيق في أحاديث التعليق** : لابن عبد الهادي، وهو شمس الدين محمد بن أحمد بن عبد الهادي

الحنبلي، ت ٧٤٤هـ تحقيق : سامي بن محمد بن جار الله وعبد العزيز بن ناصر الخباني

ط: اضاء السلف - الرياض - الأولى ١٤٢٨هـ

١١٦- **تنقيح التحقيق في أحاديث التعليق** : للذهبي، وهو شمس الدين أبو عبد الله محمد بن أحمد بن عثمان بن

قايمار الذهبي، ت ٧٤٨هـ تحقيق : مصطفى أبو الغيط عبد الحى عجيب

ط: دار الوطن، الرياض - الأولى ١٤٢١هـ

القول الصواب في مسائل الكتاب

١٠٠٠- تنقيح الفتاوى الحامدية: انظر: العقود الدرية في تنقيح الفتاوى الحامدية

١١٧- تنوير الأبصار وجامع البحار . مع الدرالمختار ورد المختار . : لمحمد بن عبد الله التمرتاشي

ت، ١٠٠٤هـ تحقيق: عبد المجيد طعمه حلي

ط: المكتبة الرشيدية كوثته - باكستان (طبعة جديدة، ١٢ مجلدا) دون طبعة وتاريخ

١١٨- التوضيح على التنقيح (التوضيح في حل غوامض التنقيح): لعبيد الله بن مسعود بن تاج الشريعة

ت، ٧٤٧هـ

١١٩- توضيح الأفكار لمعاني تنقيح الأنظار: لعز الدين أبي إبراهيم، محمد بن إسماعيل بن صلاح بن محمد

الحسن بن الكحلاني ثم الصنعاني المعروف كاسلافه بالأمير، ت ١١٨٢هـ تحقيق: أبو عبد الرحمن صلاح بن

محمد بن عويضة

ط: دار الكتب العلمية، بيروت لبنان، الأولى ١٤١٧هـ

١٢٠- تهذيب التهذيب: لابن حجر وهو شهاب الدين أبو الفضل أحمد بن علي العسقلاني، ت ٨٥٢هـ

ط: دار الفكر للطباعة والنشر والتوزيع - الأولى ١٤٠٤هـ

١٢١- تهذيب الكمال في أسماء الرجال: للمزني وهو أبو الحجاج يوسف بن عبد الرحمن بن يوسف

ت، ٧٤٢هـ

تحقيق: ذ. بشار عواد معروف

ط: مؤسسة الرسالة - بيروت، الأولى ١٤٠٠هـ

١٢٢- تهذيب اللغة: لأبي منصور محمد بن أحمد بن الأزهرى الهروى، ت ٣٧٠هـ - تحقيق: محمد عوض

مرعب

ط: دار احياء التراث العربى - بيروت، الأولى ٢٠٠١م

١٢٣- تيسير التحرير: لمحمد أمين بن محمود البخارى المعروف بامير بادشاه الحنفى، ت ٩٧٢هـ

ط: دار الفكر - بيروت

١٢٤- تيسير مصطلح الحديث: للدكتور محمود الطحان - حفظه الله تعالى

ط: قديمى كتب خانة كراتشى باكستان دون طبعة وتاريخ

.....ث.....

١٢٥- التفات: لابن حبان وهو أبو حاتم محمد بن حبان بن أحمد البستي، ت ٣٥٤هـ تحقيق: السيد شرف الدين أحمد

ط: دار الفكر الأولى ١٣٩٥هـ ودائرة المعارف العثمانية بحيدر آباد الدكن الهند- الأولى ١٣٩٣هـ

.....ج.....

١٢٦- جامع الأحاديث (ويشتمل على جمع الحوامع للسيوطي والجامع الأزهر وكنوز الحقائق للمناوي، والفتح الكبير للنبهاني): لجلال الدين عبد الرحمن بن أبي بكر، السيوطي، ت ٩١١هـ

١٢٧- جامع الأصول في احاديث الرسول : لابن الأثير الجزري وهو مجد الدين أبو السعادات المبارك بن محمد بن محمد بن محمد ابن عبد الكريم الشيباني، ت ٦٠٦هـ تحقيق: عبد القادر الأرناؤوط - التتمة بتحقيق بشير عيون ط: مكتبة الحلواني - مطبعة الملاح - مكتبة دار البيان

١٢٨- جامع الأمهات: لابن الحاجب وهو أبو عمرو جمال الدين عثمان بن عمر بن أبي بكر الكردي المالكي، ت ٦٤٦هـ

... جامع البيان في تاويل القرآن : انظر : تفسير الطبري

... جامع الترمذي : انظر : سنن الترمذي

١٢٩- جامع الرموز : لشمس الدين محمد بن حسام الدين الخراساني القهستاني، ت ٩٦٢هـ ط: ايح - ايم سعيد كمنى كراتشي - دون ضبعة وتاريخ

١٣٠- الجامع الصغير : للإمام محمد وهو أبو عبد الله محمد بن الحسن الشيباني، ت ١٨٩هـ

ط: عالم الكتب - بيروت - الأولى ١٤٠٦هـ

١٣١- الجامع الصغير : للكنوي وهو أبو الحسنات محمد عبد الحى بن محمد عبد الحليم اللكنوي الهندي، ت ١٣٠٤هـ

١٣٢- الجامع الصغير من حديث البشير النذير : للسيوطي وهو جلال الدين عبد الرحمن بن أبي بكر بن محمد سيوطي، ت ٩١١هـ

١٣٣- جامع الفصولين : لبدر الدين محمود بن اسرائيل الشهير بابن قاضي سماونه الحنفى، ت ٨٢٣هـ

ط: اسلامى كتب خانه ، كراتشي دون طبعة وتاريخ

القول الصواب في مسائل الكتاب

٠٠٠ الجامع لأحكام القرآن : انظر: تفسير القرطبي

١٣٤- الجدل الحديث في بيان ما ليس بحديث : للعامري وهو أحمد بن عبد الكريم الغزالي العامري، ت ١١٤٣هـ تحقيق: أبو زيد بكر عبد الله -

ط: دار الراية - الرياض - الأولى ١٤١٢هـ

١٣٥- الجرح والتعديل : لابن أبي حاتم الرازي وهو أبو محمد عبد الرحمن بن محمد بن إدريس، ت ٣٢٧هـ

ط: دائرة المعارف العثمانية بحيدرآباد الدكن الهند - الأولى ١٣٧١هـ

١٣٦- الجمع بين الصحيح البخاري ومسلم : للحميدي وهو أبو عبد الله محمد بن فتوح بن عبد الله الحميدي، ت ٤٨٨هـ

١٣٧- جمع الجوامع أو الجامع الكبير : لجلال الدين عبد الرحمن بن أبي بكر السيوطي، ت ٩١١هـ

١٣٨- جمهرة الأجزاء الحديثية : (١٩ جزءا حديثيا) لمجموعة مؤلفين . تحقيق: محمد زياد عمر تكلة

ط: مكتبة العبيكان، الأولى ١٤٢١هـ

١٣٩- جمهرة اللغة : لابن دريد وهو أبو بكر محمد بن الحسن بن دريد الأزدي، ت ٣٢١هـ

١٤٠- الجوهر النقي على سنن البيهقي : لأبي الحسن علاء الدين علي بن عثمان المارديني الشهير بابن الترمكاني، ت ٧٥٠هـ

١٤١- الجوهر النيرة : لأبي بكر بن علي بن محمد الحداد الزبيدي، ت ٨٠٠هـ تحقيق: الياس تيلان

ط: المكتبة الرحمانية لاهور - باكستان

ح

٠٠٠ حاشية ابن عابدين على الدر المختار: انظر: رد المحتار

١٤٢- حاشية السعدي جلي على العناية على هامش فتح القدير : لسعد الله بن عيسى المعروف بـ"سعدى جلي" بالحجيم والباء الفارسيين، ت ٩٤٥هـ

ط: المكتبة الرشيدية كوئته - باكستان (طبعة جديدة ١٠٠ مجلدات) دون طبعة وتاريخ

١٤٣- حاشية السندي على سنن النسائي: لنور الدين أبي الحسن محمد بن عبد الهادي السندي، ت ١١٣٨هـ

ط: مكتب المطبوعات الإسلامية - حلب - الثانية ١٤٠٦هـ

١٤٤- حاشية السهارنفوري على سنن الترمذي : لأحمد علي بن لطف الله السهارنفوري الهندي، ت ١٢٩٧هـ

ط: مكتبة رحمانية، اردو بازار لاهور باكستان - دون طبعة وتاريخ

١٠٠٠ - حاشية الشامي على الدر المختار : انظر : رد المحتار

١٤٥ - حاشية الشرنبلالي على درر الحكام (ومنه غرر الأحكام) : لحسن بن عمار بن علي الشرنبلالي
المصري، ت. ١٠٦٩هـ.

١٤٦ - حاشية الصاوي على الشرح الصغير ("بلغة السالك لأقرب المسالك") : لأبي العباس أحمد بن
محمد الخلوئي الشهير بالصاوي المالكي ت ١٢٤١هـ.

١٤٧ - حاشية الطحطاوي على الدر المختار : لأحمد بن محمد بن إسماعيل الطحطاوي المصري، ت ١٢٣١هـ
ط: المكتبة العربية، كانسى رود، كوئته باكستان - دون طبعة وتاريخ

١٤٨ - حاشية الطحطاوي على مراقي الفلاح : لأحمد بن محمد بن إسماعيل الطحطاوي المصري ١٢٣١هـ
ع: قديمي كتب خانه كراتشي باكستان - دون طبعة وتاريخ

١٤٩ - حاشية العطار على شرح الجلال المحلي على جمع الجوامع : لحسن بن محمد بن محمود العطار
الشافعي، ت. ١٢٥٠هـ.

ط: دار الكتب العلمية بيروت ١٤٢٠هـ.

١٥٠ - حاشية النانوتوي على كنز الدقائق : لمحمد أحسن بن لطف علي الصديقي النانوتوي، ت ١٣١٢هـ
ط: مكتبة امداديه ملتان باكستان، دون طبعة وتاريخ -

١٥١ - حديث أبي الفضل الزهري : لأبي الفضل عبيد الله بن عبد الرحمن الزهري البغدادي، ت ٣٨١هـ.

١٥٢ - الحجة على أهل المدينة : لأبي عبد الله محمد بن الحسن بن فرقد الشيباني، ت ١٨٩هـ تحقيق : مهدي
حسن الكيلاني

ط: عالم الكتب، بيروت الثالثة ١٤٠٣هـ.

١٥٣ - حجة الوداع : لابن حزم وهو أبو محمد علي بن أحمد بن سعيد بن حزم الأندلسي الظاهري، ت ٤٥٦هـ
١٠٠٠ الحلبي الكبير : انظر: غنية المستمل

١٥٤ - حلية الأولياء وطبقات الأصفياء : لأبي نعيم أحمد بن عبد الله الأصبهاني، ت ٤٣٠هـ
ع: دار الكتاب العربي - بيروت، الرابعة، ١٤٠٥هـ.

.....خ.....

١٠٠. الخانية على هامش الهندية: انظر: الفتاوى الخانية

١٥٥. الخراج: للقاضي أبي يوسف يعقوب بن إبراهيم الأنصاري، ت ١٨٢هـ

١٥٦. خزانة الفقه: لأبي الليث نصر بن محمد بن أحمد السمرقندي، ت ٣٧٣هـ - تعليق: محمد عبد السلام

شاهين

ط: دار الكتب العلمية - بيروت - الأولى ١٤٢٦هـ

١٥٧. خلاصة الأحكام في مهمات السنن وقواعد الإسلام: لأبي زكريا محي الدين يحيى بن شرف النووي

ت ٦٧٦هـ تحقيق: حسين إسماعيل الجمل

ط: مؤسسة الرسالة، بيروت - الأولى ١٤١٨هـ

١٥٨. خلاصة البدر المنير: لابن الملحق سراج الدين أبي حفص عمر بن علي بن أحمد، ت ٨٠٤هـ

ط: مكتبة الرشد - الرياض - الأولى ١٤١٠هـ

١٥٩. خلاصة الدلائل في تنقيح المسائل: لحسام الدين علي بن مكى الرازي، ت ٥٩٨هـ

تحقيق: أبو الفضل أحمد بن علي الدمياطي

ط: مكتبة الرشد - الرياض - الأولى ١٤٢٨هـ

١٦٠. خلاصة الفتاوى: لطاهر بن أحمد بن عبد الرشيد البخاري - ت ٥٤٢هـ

.....د.....

١٦١. الدراري المضية شرح الدرر البهية: لمحمد بن علي الشوكاني اليمني، ت ١٢٥٠هـ

ط: دار الجيل - بيروت، ١٤٠٧هـ

١٦٢. الدر المختار (المطبوع مع رد المحتار): لعلاء الدين محمد بن علي الحصكفي، ت ١٠٨٨هـ تحقيق:

عبد المجيد طعمه حلي

ط: المكتبة الرشيدية كوثته - باكستان (طبعة جديدة، ١٢ مجلدا) دون طبعة وتاريخ

١٦٣. الدراية في تخريج أحاديث الهداية: لأبي الفضل أحمد بن علي بن محمد بن أحمد بن حجر العسقلاني

ت ٨٥٢هـ تحقيق: السيد عبد الله هاشم اليماني السدني

ط: دار المعرفة بيروت

١٦٤- الدر المنتقى في شرح الملتقى (مطوع على هامش مجمع الأنهر): لعلاء الدين محمد بن علي الحصكفي ١٠٨٨هـ

ط: مكتبة المنار كوئته - باكستان - دون طبعة وتاريخ

١٦٥- الدر المنثور في التفسير بالماثور: لجلال الدين عبد الرحمن بن أبي بكر السيوطي - ت ٩١١هـ
ط: دار الفكر - بيروت

١٦٦- درر الحكام شرح غرر الأحكام: لحمد بن فرامرز بن علي الشهير بملا خسرو، ت ٨٨٥هـ

١٦٧- درر الحكام شرح مجلة الأحكام: علي حيدر خواجه أمين أفندي، ت ١٣٥٣هـ تحقيق تعريب: السحامي فهمي الحسيني
ط: دار الكتب العلمية - بيروت

١٦٨- الدرر المنتثرة في الأحاديث المشتهرة: للسبوطي وهو جلال الدين عبد الرحمن بن أبي بكر السيوطي، ت ٩١١هـ تحقيق: الدكتور محمد بن لطفى الصباغ

ط: عمادة شؤون المكتبات، جامعة الملك سعود، الرياض

١٦٩- دلائل النبوة: للبيهقي وهو أبو بكر أحمد بن الحسين بن علي بن موسى، ت ٤٥٨هـ تحقيق: عبد المعطي فتحي
ط: دار الكتب العلمية بيروت - الأولى ١٤٠٨هـ

١٧٠- دليل أرباب الفلاح لتحقيق فن الإصطلاح: لحافظ بن أحمد الحكمي - ت ١٣٧٧هـ

١٧١- الدين الخالص: انظر: ارشاد الخلق إلى دين الحق

١٧٢- الديات: لابن أبي عاصم وهو أبو بكر أحمد بن عمرو بن الضحاك بن مخلد الشيباني، ت ٢٨٧هـ
ط: إدارة القرآن والعلوم الإسلامية كراتشي باكستان

.....

١٧٣- الرحيق المختوم بشرح قلائد المنظوم، مطوع في ضمن مجموعة الرسائل لابن عابدين: لمحمد أمين بن عمر بن عبد العزيز الشهير بابن عابدين صاحب رد المحتار ت ١٢٥٢هـ

ط: مكتبة العتمانية كراتشي - باكستان

١٧٤- رد المحتار على الدر المختار: لمحمد أمين بن عمر بن عبد العزيز المعروف بابن عابدين الشامي ت ١٢٥٢هـ

القول الصواب في مسائل الكتاب

١٢٥٢هـ تحقيق: عبد المجيد طعمه حلبى

ط: المكتبة الرشيدية كوثته - باكستان (طبعة جديدة، ١٢ مجلدا) دون طبعة وتاريخ

١٧٤- رسائل ابن عابدين: لمحمد أمين بن عمر الشهير بابن عابدين صاحب رد المحتار ١٢٥٢هـ

ط: المكتبة العثمانية كوثته باكستان

١٧٥- رسالة ابن أبى زيد القيروانى. مطبوعة مع شرحها للنفراوى. : لأبى محمد عبد الله بن أبى زيد القيروانى

وانى المالكي، ت٣٨٩هـ

ط: دار الفكر - بدون طبعة ١٤١٥هـ

١٧٦- رفع اليدين: لأبى عبد الله محمد بن إسماعيل البخارى، ت٢٥٦هـ

١٧٧- رمز الحقائق شرح كنز الدقائق: للعيني وهو بدر الدين أبو محمد محمود بن أحمد بن موسى، ت٨٥٥هـ

ط: إدارة القرآن والعلوم الإسلامية كراتشى - دون طبعة وتاريخ

٠٠٠ روح البيان فى تفسير القرآن: انظر: تفسير حقى

٠٠٠ روح المعانى فى تفسير القرآن العظيم والسبع المثانى: انظر: تفسير الأوسى

١٧٨- روضة الناظر وجنة المناظر: لابن قدامة المقدسى وهو موفق الدين أبو محمد عبد الله بن أحمد الحنبلى

، ت٦٢٠هـ

ط: مؤسسة الريان بيروت - الثانية، ١٤٢٣هـ

١٧٩- رؤوس المسائل. المسائل الخلافية بين الحنفية والشافعية. : لـسجار الله أبى القاسم محمود بن عمر

الرمخشري الحنفى، ت٥٣٨هـ

ط: دار البشائر الإسلامية، بيروت - لبنان

١٨٠- زاد المسير فى علم التفسير: لـجمال الدين أبى الفرج عبد الرحمن بن على الشهير بابن الجوزى

، ت٥٩٧هـ

ط: المكتب الإسلامى، بيروت - الثالثة ١٤٠٤هـ

١٨١- زهرة التفاسير: لـمحمد بن أحمد بن مصطفى المعروف بأبى زهرة، ت١٣٩٤هـ

ط: دار الفكر العربى

.....س.....

١٨٢- **سبل السلام شرح بلوغ المرام** : لعز الدين أبي إبراهيم، محمد بن إسماعيل الصنعاني المعروف كاسلافه بالأخير، ت ١١٨٢ هـ

ط: دار الحديث - بدون طبعة وبدون تاريخ

١٨٣- **سحر البلاغة و سر البراعة** : لأبي منصور عبد الملك بن محمد بن إسماعيل الثعالبي، ت ٤٢٩ هـ تحقيق : عبد السلام الحوفي

ط: دار الكتب العلمية بيروت لبنان

١٨٤- **السراج المنير في الإعانة على معرفة بعض معاني كلام ربنا الحكيم الخبير** : لشمس الدين محمد بن أحمد الخطيب الشربيني، ت ٩٧٧ هـ

ط: دار الكتب العلمية - بيروت

٠٠٠ السراجية : انظر: الفتاوى السراجية

١٨٥- **السراجي في الميراث (السراجية)** : لسراج الدين أبي طاهر محمد بن محمد بن عبد الرشيد السجواني، ت نحو ٦٠٠ هـ

ط: قديمي كتب خانه كراتشي باكستان

١٨٦- **السنن** : لمروزي وهو أبو عبد الله محمد بن نصر المروزي، ت ٢٩٤ هـ

ط: مؤسسة الكتب الثقافية، بيروت - الأولى ١٤٠٨ هـ

١٨٧- **سنن ابن ماجه** : لأبي عبد الله محمد بن يزيد القزويني، ت ٢٧٣ هـ تحقيق : محمد فواد عبد الباقي ط: دار الفكر - بيروت -

١٨٨- **سنن أبي داود** : لأبي داود سليمان بن الأشعث السجستاني، ت ٢٧٥ هـ

١٨٩- **سنن الترمذي** : لأبي عيسى محمد بن عيسى بن سورة الترمذي، ت ٢٧٩ هـ

١٩٠- **سنن الدار قطنى** : لأبي الحسن علي بن عمر بن أحمد البغدادي الدار قطنى، ت ٣٨٥ هـ

١٩١- **سنن الدارمي (مسند الدارمي)** : لأبي محمد عبد الله بن عبد الرحمن الدارمي، ت ٢٥٥ هـ

١٩٢- **سنن سعيد بن منصور** : لأبي عثمان سعيد بن منصور بن شعبة الخراساني الجوز جاني، ت ٢٢٧ هـ

- ١٩٣- السنن الصغرى : للبيهقي وهو أبو بكر أحمد بن الحسين بن علي، ت ٤٥٨هـ
- ١٩٤- السنن الكبرى : للبيهقي- المذكور- أي أبي بكر أحمد بن الحسين بن علي، ت ٤٥٨هـ
- ١٩٥- السنن الكبرى : للنسائي وهو أبو عبد الرحمن أحمد بن شعيب بن علي الحارثي، ت ٣٠٣هـ
- ١٩٦- السنن الماثورة للشافعي : لأبي إبراهيم إسماعيل بن يحيى بن إسماعيل العمري، ت ٢٦٤هـ
- ١٩٧- سنن النسائي (المجتبى) : لأبي عبد الرحمن أحمد بن شعيب بن علي الحارثي، ت ٣٠٣هـ
- ١٩٨- السير : لأبي اسحق الفزاري وهو أبو إسحاق إبراهيم بن محمد بن الحارث الفزاري، ت ١٨٨هـ تحقيق :
فاروق حمادة
- ط: مؤسسة الرسالة بيروت - الأولى ١٩٨٧م
- ١٩٩- سير أعلام النبلاء : للذهبي وهو شمس الدين أبو عبد الله محمد بن أحمد الذهبي، ت ٧٤٨هـ تحقيق :
مجموعة من المحققين بإشراف الشيخ شعيب الأرناؤوط
- ط: مؤسسة الرسالة بيروت - الثالثة ١٤٠٥هـ
- ٢٠٠- السيل الجرار المتدفق على حدائق الأزهار : لمحمد بن علي بن محمد الشوكاني اليمني، ت ١٢٥٠هـ

.....ش.....

- ٢٠١- شرح ابن ماجه .الإعلام بسنته عليه السلام . : لمغلطاي وهو أبو عبد الله علاء الدين مغلطاي بن قليج بن عبد الله الحنفي، ت ٧٦٢هـ تحقيق : كامل عويضة
- ط: مكتبة نزار مصطفى الباز - المملكة العربية السعودية - الأولى ١٤١٩هـ
- ٢٠٢- شرح ابن ملك .تعليقا على مجمع البحرين . : لعبد اللطيف بن عبد العزيز الكرمانلي، المعروف بابن ملك، ت ٨٠١هـ
- ط: المكتبة الإسلامية كوئته باكستان - دون طبعة وتاريخ
- ٢٠٣- شرح أبي داؤد : لنعني وهو بدر الدين أبو محمد محمود بن أحمد الحنفي العيني، ت ٨٥٥هـ تحقيق : أبو المنذر خالد بن إبراهيم المصري
- ط: مكتبة الرشد الرياض - الأولى ١٤٢٠هـ
- ٢٠٤- شرح "التبصرة والتذكرة / ألفية العراقي" : للعراقي نفسه وهو أبو الفضل زين الدين عبد الرحيم بن الحسين العراقي، ت ٨٠٦هـ تحقيق : عبد اللطيف التميمي - ماهر ياسين فحل

- ط: دار الكتب العلمية بيروت - لبنان. الأولى، ١٤٢٣هـ.
- ٢٠٥- شرح التلويع على التوضيح : لسعد الدين مسعود بن عمر التفتازاني، ت٧٩٣هـ.
- ٢٠٦- شرح السنة : للبغوي وهو محي السنة، أبو محمد الحسين بن مسعود، ت٨١٦هـ تحقيق : شعيب الأرنؤوط، محمد زهير الشاويش
- ط: المكتب الإسلامي - دمشق بيروت - الثانية ١٤٠٣هـ
- ٢٠٧- شرح شرح نخبة الفكر في مصطلح أهل الأثر : للملا علي القاري وهو الملا نور الدين أبو الحسن علي بن سلطان محمد القاري الهروي الحنفي، ت١٠١٤هـ تحقيق وتعليق: محمد نزار تميم وهيثم نزار تميم
- ط: دار الأرقم، بيروت -
- ٢٠٨- شرح صحيح البخاري : لابن بطال أبي الحسن علي بن خلف بن عبد الملك، ت٤٤٩هـ تحقيق : أبو تميم ياسر بن إبراهيم -
- ط: مكتبة الرشد - الرياض، السعودية - الثانية ١٤٢٣هـ
- ٢٠٩- شرح الطائى على كنز الدقائق (المسمى بـ"توفيق الرحمن بشرح كنز دقائق البيان") مطبوع على هامش رمز الحقائق: لمصطفى بن محمد بن يونس الطائى المصرى، ت١١٩٢هـ
- ط: ادارة القرآن والعلوم الإسلامية كراتشي باكستان
- ٢١٠- شرح عقود رسم المفتى : لمحمد أمين بن عمر، المعروف بابن عابدين الشامي، ت١٢٥٢هـ
- ط: المكتبة الحقانية ملتان باكستان
- ٠٠٠- شرح العيني على الكنز : انظر: رمز الحقائق شرح كنز الدقائق
- ٠٠٠- شرح الغرر : انظر : درر الحكام شرح غرر الأحكام
- ٢١١- شرح القواعد الفقهية : لأحمد بن الشيخ محمد الزرقا، ت١٣٥٧هـ
- ط: دار القلم دمشق، سوريا
- ٢١٢- الشرح الكبير - لشيخ أحمد الدردير - على مختصر خليل : الدردير هو أبو البركات أحمد بن محمد بن أحمد الغدوى المالكي، ت١٢٠١هـ
- ط: دار الفكر، بيروت - دون طبعة وتاريخ
- ٢١٣- شرح الكوكب المنير : لتقى الدين أبي البقاء محمد بن أحمد الفتوحى المعروف بابن النجار، ت٩٧٢هـ

القول الصواب في مسائل الكتاب

تحقيق: محمد الزحيلي ونزيه حماد

ط: مكتبة العبيكان - الرياض - الثانية ١٤١٨ هـ

٠٠٠ - شرح المجلة : انظر: درر الحكام شرح مجلة الأحكام

٢١٤ - شرح مختصر خليل : للخرشي وهو أبو عبد الله محمد بن عبد الله الخرشي المالكي، ت ١١٠١ هـ

ط: دار الفكر، بيروت - دون طبعة وتاريخ

٢١٥ - شرح مختصر الطحاوي : للحصاص وهو أبو بكر أحمد بن علي الرازي الحصاص، ت ٣٧٠ هـ

تحقيق: د - عصمت الله عنايت الله محمد

ط: المكتبة الكريمة كوثه باكستان دون طبعة وتاريخ

٢١٦ - شرح مشكل الآثار : للطحاوي وهو أبو جعفر أحمد بن محمد بن سلامة الأزدي المصري، ت ٣٢١ هـ

٢١٧ - شرح معاني الآثار : للطحاوي المذكور أي أبي جعفر أحمد بن محمد بن سلامة الأزدي المصري

، ت ٣٢١ هـ تحقيق: محمد زهري النجار

ط: دار الكتب العلمية - بيروت

٢١٨ - شرح ملا مسكين على كنز الدقائق : لمعين الدين محمد بن عبد الله الهروي، المعروف بسلا مسكين،

ت بعد ٨١١ هـ

٠٠٠ - شرح الملتقى للمعاني : انظر: الدر المنقى

٢١٩ - شرح النقاية - على هامش فتح باب العناية - : لفخر الدين وهو محمود بن الياس الرومي المعروف في ما

وراء النهر بفخر الدين، ت بعد ٨٥١ هـ

ط: ايج - ايم سعيد كمبني كراتشي - دون طبعة وتاريخ

٢٢٠ - شرح النقاية (فتح باب العناية بشرح النقاية) : للملا علي القاري وهو السلا نور الدين أبو الحسن علي بن

سلطان محمد القاري الهروي الحنفي، ت ١٠١٤ هـ

ط: ايج - ايم سعيد كمبني كراتشي - (مجلدان) دون طبعة وتاريخ

٢٢١ - شرح "النكت للسرخسي" : لأبي نصر العتابي وهو زين الدين أبو نصر أحمد بن محمد العتابي البخاري

الحنفي، ت ٥٨٦ هـ تحقيق: أبو الوفاء الأفغاني

ط: عالم الكتب، بيروت - الأولى ١٤٠٦ هـ

٢٢٢- شرح النووي على مسلم (المنهاج شرح صحيح مسلم بن الحجاج): لأبي زكريا محيي الدين يحيى

بن شرف النووي، ت ٦٧٦هـ

ط: دار إحياء التراث العربي - بيروت - الثانية ١٣٩٢هـ

٢٢٣- شرح الوقاية: لصاحب "النقاية" صدر الشريعة الأصغر عبيد الله بن مسعود، ت ٧٤٧هـ

ط: المكتبة الامدادية ملتان باكستان (مجلدان، أربعة أجزاء) دون طبعة وتاريخ

٢٢٤- الشريفة شرح السراجية: لشريف الدين علي بن محمد الجرجاني، ت ٨١٦هـ

ط: المكتبة الحبيبية كونه باكستان

٢٢٥- شعب الإيمان: للبيهقي وهو أبو بكر أحمد بن الحسين الخراساني، ت ٤٥٨هـ

٢٢٦- الصحاح تاج اللغة وصحاح العربية: للجوهري وهو أبو نصر إسماعيل بن حماد الجوهري الفارابي

ت ٣٩٣هـ

ط: دار العلم للملايين، بيروت -

٢٢٧- صحيح ابن حبان بترتيب ابن بلبان: لأبي حاتم محمد بن حبان البستي، ت ٣٥٤هـ تحقيق: شعيب

الأرنؤوط

ط: مؤسسة الرسالة - بيروت

٢٢٨- صحيح ابن خزيمة: لأبي بكر محمد بن إسحاق بن خزيمة النسيابوري، ت ٣١١هـ تحقيق: د- محمد

مصطفى الأعظمي

ط: المكتب الإسلامي، بيروت - ١٣٩٠هـ

٢٢٩- صحيح البخاري (الجامع المسند الصحيح المختصر من أموز رسول الله ﷺ وسننه وأيامه): لأبي

عبد الله محمد بن إسماعيل بن إبراهيم الجعفي البخاري، ت ٢٥٦هـ

٢٣٠- صحيح مسلم (المسند الصحيح المختصر بنقل العدل عن العدل الى رسول الله ﷺ): لأبي الحسن

مسلم بن الحجاج القشيري النيسابوري، ت ٢٦١هـ

٢٣١- صفوة التفاسير: لمحمد علي الصابوني - حفظه الله تعالى

ط: دار الصابوني للطباعة والنشر والتوزيع - القاهرة - الأولى ١٤١٧هـ

.....ض.....

القول الصواب في مسائل الكتاب

٢٣٢- الضعفاء الصغير : للبخارى وهو أبو عبد الله محمد بن إسماعيل بن إبراهيم الجعفي البخارى ت ٢٥٦هـ
تحقيق : محمود إبراهيم زايد

ط: دار الوعى ، حلب - الأولى ١٣٩٦هـ

٢٣٣- الضعفاء الكبير : للعقيلي وهو أبو جعفر محمد بن عمرو العقيلي السكي ، ت ٣٢٢هـ تحقيق : عبد المعطى
أمين قلجى

ط: دار المكتبة العلمية بيروت - الأولى ١٤٠٤هـ

٢٣٤- الضعفاء والمتروكون : لابن الجوزى وهو جمال الدين أبو الفرج عبد الرحمن بن على بن محمد الجوزى
ت ٥٩٧هـ تحقيق : عبد الله القاضى

ط: دار الكتب العلمية بيروت - الأولى ١٤٠٦هـ

٢٣٥- الضعفاء والمتروكون : للنسائى وهو أبو عبد الرحمن أحمد بن شعيب الخراسانى النسائى ، ت ٣٠٣هـ
تحقيق : محمد إبراهيم زايد

ط: دار الوعى ، حلب - الأولى ١٣٦٩هـ

٢٣٦- الضوء اللامع لأهل القرن التاسع : للسخاوى وهو شمس الدين أبو الخير محمد بن عبد الرحمن
السخاوى ، ت ٩٠٢هـ

ط: منشورات دار مكتبة الحياة - بيروت

.....ط.....

٢٣٧- الطبقات السنية في تراجم الحنفية : للغزى وهو تقي الدين بن عبد القادر التميمي الغزى ، ت ١٠١٠هـ

٢٣٨- الطبقات الكبرى : لابن سعد وهو أبو عبد الله محمد بن سعد بن منيع الهاشمي بالولاء البصرى
ت ٢٣٠هـ

٢٣٩- طرح الشرب في شرح التقريب (والتقريب هو تقريب الاسانيد وترتيب المسانيد) : لزين الدين ، وولى

الدين - العراقيين ؛ بأن بدءا في تأليفه أبو الفضل زين الدين عبد الرحيم العراقي وتوفي سنة ٨٠٦هـ قبل إكماله .
فأكمله ابنه أبو زرعة ولى الدين أحمد بن عبد الرحيم العراقي ت ٨٣٢هـ

ط: الطبعة المصرية القديمة ثم صورتها در احياء التراث العربى

٢٤٠- طلبة الطلبة في الاصطلاحات الفقهية : لنجم الدين أبى حفص عمر بن محمد النسفى ، ت ٥٣٧هـ

صبط وعليق : خالد عبد الرحمن العث

ط: قديمى كتب حانة كراتشى - دون صبعة وتاريخ

.....ظ.....

٢٤١- ظفر الأمانى بشرح مختصر السيد الشريف الجرجاني : لأبى الحسنات محمد عبد الحى بن محمد عبد

الحليم الأنصارى اللكنوى الهندى . ت ١٣٠٤ هـ اعتنى به : عبد الفتاح أبو غدة

ط: مكتب المطبوعات الإسلامية حلب - الثالثة ١٤١٦ هـ

.....ع.....

٢٤٢- العرف الشذى شرح سنن الترمذى : للشمسرى وهو محمد أنور شاه بن معظم شاه الكشميرى الهندى .

ت ١٣٥٣ هـ

٢٤٣- عقود الجواهر المنيفة فى أدلة مذهب الإمام أبى حنيفة : لأبى الفيض . محمد بن محمد بن عبد الرزاق

الحسينى ، الملقب بمرتضى الزبيدى . ت ١٢٠٥ هـ

٢٤٤- العقود الدرية فى تنقيح الفتاوى الحامدية : لابن عابدين ، محمد أمين بن عمر بن عبد العزيز الشامى ، ت

١٢٥٢ هـ

٢٤٥- علم أصول الفقة : لعبد الوهاب خلاف ، ت ١٣٧٥ هـ

ط: مكتبة الدعوة شباب الأزهر

٢٤٦- عمدة الرعاية - حاشية شرح الوقاية - : لأبى الحسنات محمد عبد الحى بن محمد عبد الحليم اللكنوى

، ت ١٣٠٤ هـ

ط: المكتبة المندادية ملتان باكستان

٢٤٧- عمدة القارى شرح صحيح البخارى : للعينى وهو بدر الدين أبو محمد محمود بن أحمد بن موسى

، ت ٨٥٥ هـ

٢٤٨- عمدة الناظر على الأشباه والنظائر : لأبى السعود السيد محمد الحسى . ت ١٧٢ هـ

٢٤٩- العناية شرح الهداية - المذيلة بفتح القدير - : للبايزى وهو اكمل الدين أبو عبد الله محمد بن محمد بن

محمود الرومى ، ت ٧٥٦ هـ

ط: المكتبة الرشيدية كوتته باكستان (طبعة جديدة، ١٠٠ مجلدات)

القول الصواب في مسائل الكتاب

٢٥٠- عون المعبود شرح سنن أبي داود : لأبي الطيب شمس الحق محمد بن علي العظيم آبادي، ت ١٣٢٩هـ.
ط: دار الكتب العلمية ، بيروت - الثانية ١٤١٥هـ.

..... غ

٢٥١- غاية المقصد في زوائد المستدرك : لأبي الحسن نور الدين علي بن أبي بكر بن سليمان الهيثمي، ت ٨٠٧هـ.
٢٥٢- غاية الوصول في شرح لب الأصول : لسزين الدين أبي يحيى زكريا بن محمد الأنصاري،
السنيني، ت ٩٢٦هـ.

٠٠٠- غرائب القرآن و رغائب الفرقان : انظر: تفسير النيسابوري

٢٥٣- الغرة المنيفة في تحقيق بعض مسائل الإمام أبي حنيفة : لسراج الدين أبي حفص عمر بن إسحاق بن
أحمد الهندي الغزنوي الحنفي، ت ٧٧٣هـ.
ط: مؤسسة الكتب الثقافية - الأولى ١٤٠٦هـ.

٢٥٤- غرر الأحكام : لمحمد بن فرامر زبن علي الشهير بملاخسرو- ت ٨٨٥هـ.
٢٥٥- غريب الحديث : لابن الجوزي وهو جمال الدين أبو الفرج عبد الرحمن بن علي بن محمد الجوزي
ت ٥٩٧هـ- تحقيق : الدكتور عبد المعطي أمين القلعجي
ط: دار الكتب العلمية بيروت لبنان - الأولى ١٤٠٥هـ.

٢٥٦- غريب الحديث : لابن سلام وهو أبو غييد القاسم بن سلام بن عبد الله الهروي البغدادي، ت ٢٢٤هـ-
تحقيق : د- محمد عبد المعيد خان

ط: دائرة المعارف العثمانية، حيدر آباد، الدكن (الهند) الأولى ١٣٨٤هـ.

٢٥٧- غريب الحديث : لابن قتيبة وهو أبو محمد عبد الله بن مسلم بن قتيبة الدينوري، ت ٢٧٦هـ-
تحقيق : د- عبد الله الجبوري

ط: مطبعة العاني بغداد - الأولى ١٣٩٧هـ.

٢٥٨- غريب الحديث : للبحري وهو أبو إسحاق إبراهيم بن إسحاق الحربي، ت ٢٨٥هـ- تحقيق : د- سليمان
إبراهيم محمد العايد

ط: جامعة أم القرى، مكة المكرمة - الأولى ١٤٠٥هـ.

٢٥٩- غمز عيون البصائر في شرح الأشباه والنظائر : للحموي وهو شهاب الدين أبو العباس أحمد بن محمد مكي

الحسيني الحموي الحنفي، ت ١٠٩٨ هـ

٢٦٠ - غنية المستمل في شرح منية المصلي . المعروف بـ "الحلبي الكبير" . : لإبراهيم بن محمد الحلبي

ت ٩٥٦ هـ

ط: المكتبة النعمانية كوئته باكستان

٢٦١ - غواص البحرين في ميزان الشرحين . مطبوع على هامش جامع الرموز . : لفخر الدين بن إبراهيم أفندي

الغزاني

ط: ايح - ايم سعيد كمبني كراتشي باكستان - دون طبعة وتاريخ

.....ف.....

٢٦٢ - فتاوى ابن عليش (فتح العلي المالك في الفتوى على مذهب الإمام مالك) : لأبي عبد الله محمد بن أحمد

بن محمد عليش المالكي، ت ١٢٩٩ هـ

ط: دار المعرفة بيروت - لبنان - بدون طبعة وبدون تاريخ

٢٦٣ - الفتاوى البزازية - على هامش الفتاوى الهندية ، من جزئها الرابع الى الجزء السادس - : لحافظ الدين محمد

بن محمد بن شهاب ، المعروف بابن البزاز الكردي ، الحنفي ، ت ٨٢٧ هـ

ط: المكتبة الرشيدية كوئته ، مكتبة ماجديه ، - طوغى رود كوئته باكستان - الثانية ١٤٠٣ هـ

٢٦٤ - الفتاوى التاتار خانية / التاتارخانية : لعالم بن العلاء الأنصاري الدهلوي ، الهندي ، الحنفي ، ت ٨٧٦ هـ

تحقيق : القاضي سجاد حسين

ط: قديمي كتب خانه كراتشي باكستان

٢٥٣ - الفتاوى الخانية (فتاوى قاضي خان) - على هامش الفتاوى الهندية ، من جزءها الأول الى الجزء الثالث - :

لحسن بن منصور الأوزجندی المعروف بـ "قاضي فخر الدين خان" ، ت ٥٩٢ هـ

ط: المكتبة الرشيدية كوئته ، مكتبة ماجديه ، - طوغى رود كوئته باكستان - الثانية ١٤٠٣ هـ

٢٥٤ - الفتاوى الخيرية لنفع البرية - على هامش تنقيح الفتاوى الحامدية - : لخير الدين بن أحمد بن علي

الأيوبي الحنفي المعروف بـ "خير الدين الرملي" ، ت ١٠٨١ هـ

ط: مكتبة يوسفية - كانسي رود كوئته باكستان - دون طبعة وتاريخ

٢٥٥ - الفتاوى السراجية : لأبي محمد سراج الدين علي بن عثمان الأوشى ، ت ٥٧٥ هـ

القول الصواب في مسائل الكتاب

- ط: ايح - ايم سعيد كمبني كراتشي باكستان - دون طبعة وتاريخ
- ٢٥٦- **فتاوى الشافعي (التف في الفتاوى):** لأبي الحسن علي بن الحسين بن محمد الشافعي، الحنفى، ت ٤٦١هـ
- ٠٠٠- **الفتاوى الشامية/فتاوى الشامي:** انظر: رد المحتار
- ٢٥٧- **الفتاوى الفقهية الكبرى:** لابن حجر الهيتمي وهو شيخ الإسلام أبو العباس أحمد بن محمد بن علي بن حجر الهيتمي - بالتاء المثناة فوقانية - ت ٩٧٤هـ
- ط: دار الفكر بيروت لبنان -
- ٢٥٨- **فتاوى اللكنوى (نفع المفتى والسائل بجمع متفرقات المسائل):** لأبي النحسات محمد عبد الحي بن محمد عبد الحلیم الأنصارى اللكنوى الهندى، ت ١٣٠٤هـ تحقيق: صلاح محمد أبو الحاج
- ط: مكتبة الحرمين الشريفين - كانسى رود كوئته - باكستان (مصورة من دار ابن حزم بيروت، الأولى ١٤٢٢هـ)
- ٢٥٩- **فتاوى النوازل:** لأبي الليث السمرقندى وهو نصر بن محمد بن إبراهيم، ت ٣٧٥هـ تحقيق: السيد يوسف أحمد
- ط: المكتبة الحقانية بشاور باكستان - دون طبعة وتاريخ
- ٢٦٠- **الفتاوى الولوالجية:** لأبي الفتح ظهير الدين عبد الرشيد بن أبى حنيفة نعمان بن عبد الرزاق الولوالجى، ت بعد ٥٤٠هـ تحقيق وتعليق: مقداً بن موسى فريوى
- ط: دار الكتب العلمية بيروت لبنان، الأولى ١٤٢٤هـ
- ٢٦١- **الفتاوى الهندية/العالمكية - بالكاف الفارسية:** - للجنة من علماء الهند (١)
- ط: المكتبة الرشيدية كوئته، مكتبة ماجديه - طوغى رود - كوئته باكستان - الثانية ١٤٠٣هـ
-
- (١) الفتاوى العالمكية نسبة الى السلطان "عالمكير" - من سلاطين الهند - حيث ولى الشيخ نظام الدين البرهانفورى بتدوينها، وجعل تحت امرته اربعة، هم: القاضى محمد حسين الجونفورى، والشيخ على اكبر الحسينى اسعد الله خاني، والشيخ حامد بن أبى الحامد الجونفورى، والمفتى محمد اكرم الحنفى اللاهورى، وكان يعمل معهم عشرات العلماء، منهم: رضى الدين البهاكلفورى، والشيخ عبد الرحيم بن وجيه الدين الدهلوى، والمفتى وجيه الدين الكوفاموى، والشيخ أحمد بن المنصور الكوفاموى الخطيب، وأبو البركات بن حسان الدين الدهلوى والشيخ محمد جميل بن عبد الحليل الجونفورى، ومولانا أبو الخير التتوى السندى، ومولانا نظام الدين بن نور محمد التتورى السندى، والشيخ محمد سعيد بن قطب السهالوى، والمفتى عبد الصمد الجونفورى، ومولانا جلال الدين المجهلى شهرى، والقاضى عصمة الله بن عبد القادر اللكنوى، والقاضى محمد دولة بن يعقوب الفتخفورى، والشيخ محمد غوث الكاكوروى، والسيد عبد الفتاح بن الهاشم الصمدى، [انظر: حاشية فتاوى اللكنوى (ص: ١٩٩) نقلاً عن "معارف العوارف" (ص: ١١٠)]

القول الصواب في مسائل الكتاب

- ٠٠٠- فتح باب العناية بشرح النقاية : انظر: شرح النقاية للملا على القارى
- ٢٦٢- فتح البارى شرح صحيح البخارى : لابن حجر وهو شهاب الدين أبو الفضل أحمد بن على بن حجر العسقلانى الشافعى، ت ٨٥٢هـ
- ٢٦٣- فتح البارى شرح صحيح البخارى : لابن رجب وهو زين الدين عبد الرحمن بن أحمد بن رجب الدمشقى الحنبلى، ت ٧٩٥هـ
- ٢٦٤- فتح الباقى بشرح ألفية العراقي : لزين الدين أبى يحيى زكريا بن محمد بن زكريا الأنصارى، ت ٩٢٦هـ تحقيق: عبد اللطيف هميم - ماهر الفحل ط: دار الكتب العلمية - الأولى ١٤٢٢هـ
- ٢٦٥- فتح الرحمن في اثبات مذهب النعمان (أنوار السنة لرواد الحنة): لعبد الحق بن سيف الدين الدهلوى ت ١٠٥٢هـ تحقيق: نظام الدين الأعظمى الهندى ط: عتيق اكيدى (اكاديمى) ملتان باكستان - دون طبعة وتاريخ
- ٢٦٦- فتح القدير الجامع بين فنى الرواية والدراية من علم التفسير : لمحمد بن على بن محمد بن عبد الله الشوكانى اليمنى، ت ١٢٥٠هـ الناشر: دار ابن كثير، دار الكلم الطيب دمشق - بيروت - الأولى ١٤١٤هـ
- ٢٦٧- فتح القدير للعاجز الفقير - شرح الهداية :- لكمال الدين محمد بن عبد الواحد السيواسى المعروف بابن الهمام، ت ٦٨١هـ تعليق وتحرير: عبد الرزاق غالب المهدي ط: المكتبة الرشيدية كوته باكستان (طبعة جديدة، ١٠ مجلدات) دون طبعة وتاريخ
- ٢٦٨- فتح الله المعين - على شرح ملا مسكين لكنز الدقائق - : لأبى السعد أحمد بن عمر الأسقاطى، المصرى الحنفى، ت ١٠٥٩هـ ط: ايچ - ايم سعيد كمبنى كراتشى باكستان
- ٢٦٩- فتح المفتى شرح ألفية الحديث : للسخاوى وهو شمس الدين أبو الخير محمد بن عبد الرحمن بن محمد، ت ٩٠٢هـ ط: دار الكتب العلمية - لبنان، الأولى ١٤٠٣هـ
- ٢٧٠- فتح الملهم . بشرح صحيح مسلم . : لـ "فضل الله" المدعو بـ "شبير أحمد" بن فضل الرحمن العثمانى

الهندي، ت ١٣٦٩ هـ

ط: المكتبة الرشيدية - امام المسجد المقدس - كراتشي باكستان. (طبعة قديمة، ٣ مجلدات) - دون طبعة وتاريخ

٢٧١- **الفصول في الأصول**: للحصاص وهو أبو بكر أحمد بن علي الرازي، ت ٣٧٠ هـ تحقيق: د- عجيل

جاسم النشمي

ط: وزارة الأوقاف والشئون الإسلامية دولة الكويت - الأولى

٢٧٢- **الفقه الإسلامي وأدلته**: للدكتور وهبة الزحيلي - حفظه الله تعالى

ط: المكتبة الرشيدية كوئته باكستان - طبعة مصورة من دار الفكر بدمشق (١٠ مجلدات + مجلد للفهارس)

٢٧٣- **الفقه الحنفي في ثوبه الجديد**: لعبد الحميد محسود ضهام - حفظه الله تعالى

ط: المكتبة الحقانية - كانسى رود كوئته باكستان، دون طبعة وتاريخ

٢٧٤- **الفقه الحنفي وأدلته**: لأسعد محمد سعيد الصاغر جى -

ط: الأارة القرآن والعلوم الإسلامية كراتشي باكستان - الأولى ١٤٢١ هـ

٢٧٥- **فقه السنة**: لسيد سابق، ت ١٤٢٠ هـ

ط: دار الكتاب العربي بيروت - لبنان - الثالثة ١٣٩٧ هـ

٢٧٦- **الفقه على المذاهب الأربعة**: لعبد الرحمن بن محمد عوض الجزيري، ت ١٣٦٠ هـ

٢٧٧- **الفقه النافع**: لناصر الدين أبي القاسم محمد بن يوسف الحسني السمرقندي، ت ٥٥٦ هـ تحقيق: الدكتور

إبراهيم بن محمد بن إبراهيم العبود

ط: مكتبة العبيكان - الرياض - الأولى ١٤٢١ هـ

٢٧٨- **الفوائد البهية في تراجم الحنفية**: للكنوى وهو أبو الحسنات محمد عبد الحى بن محمد عبد الحليم

الأنصارى الهندي، ت ١٣٠٤ هـ تعليق: السيد محمد بدر الدين أبو فراس

ط: قديمى كتب خانة كراتشي باكستان

٢٧٩- **القواكة الدواني على رسالة ابن أبي زيد القيرواني**: للنفراوى وهو شهاب الدين أحمد بن غانم - أو غنيم

- النفراوى المالكي، ت ١١٢٦ هـ

ط: دار الفكر، بدون طبعة ١٤١٥ هـ

٢٨٠- **فيض الباري** - شرح صحيح البخارى - : للكبشيميرى وهو محمد انور شاه بن معظم شاه الهندي، ت

١٣٥٣هـ

- ٢٨١- فيض القدير شرح الجامع الصغير: للمناوي وهو زين الدين محمد المدعو بعبد الرؤوف بن تاج العارفين المناوي القاهري، ت ١٠٣١هـ
ط: المكتبة التجارية الكبرى - مصر - الأولى ١٣٥٦هـ

.....ق.....

- ٢٨٢- القاموس المحيط: لمجد الدين أبي طاهر محمد بن يعقوب الفيروز آبادي، ت ٨١٧هـ
تحقيق: مكتب تحقيق التراث في مؤسسة الرسالة - اشراف: محمد نعيم العرقسوسي
ط: مؤسسة الرسالة بيروت - لبنان - الثامنة ١٤٢٦هـ
- ٢٨٣- القرآن الكريم: كلام الله تعالى
- ٢٨٤- فرة عيون الأخيار تكملة رد المحتار . مطبوعة بأمر رد المحتار :- لعلاء الدين محمد بن "محمد أمين المعروف بابن عابدين" بن عمر الشامي، ت ١٣٠٦هـ تحقيق: عبد المجيد طعمه حلب
ط: المكتبة الرشيدية كوئته باكستان (طبعة جديدة - ١٠ مجلدات لرد المحتار ومجلدان لتكملته) دون طبعة وتاريخ
- ٢٨٥- لقو الأثر في صفوة علوم الأثر: لرضي الدين محمد بن إبراهيم بن يوسف الحنفي المعروف بابن الحنبلي، ت ٩٧١هـ تحقيق: عبد الفتاح أبو غده
ط: مكتبة المطبوعات الإسلامية - حلب - الثانية ١٤٠٨هـ
- ٢٨٦- قلائد المنظوم . مطبوع مع شرحه الرحيق المختوم، في ضمن مجموعة الرسائل لابن عابدين، :- لعبد الرحمن بن إبراهيم بن أحمد الحنفي الدمشقي المعروف بابن عبد الرزاق، ت ١١٣٨هـ
ط: المكتبة العثمانية كوئته باكستان
- ٢٨٧- قواطع الأدلة في الأصول: لأبي المظفر منصور بن محمد المروزي السعاني، ت ٤٨٩هـ تحقيق: محمد حسن محمد حسن إسماعيل
ط: دار الكتب العلمية بيروت - لبنان - الأولى، ١٤١٨هـ
- ٢٨٨- قواعد التحديث من فنون مصطلح الحديث: لمحمد جمال الدين بن محمد سعيد بن قاسم الحلاق القاسمي، ت ١٣٣٢هـ
- ٢٨٩- قواعد الفقه: لمحمد عميم الإحسان المجددي البركتي

٢٩٠- قواعد في علوم الحديث . مقدمة اعلاء السنن .: لظفر أحمد العثماني التهانوي، ت ١٣٩٤هـ

تحقيق: عبد الفتاح أبو غده

ط: ادارة القرآن والعلوم الإسلامية - كراتشي - الثالثة ١٤١٥هـ

٢٩١- القواعد والضوابط الفقهية المتضمنة للتيسير - من كتب المذاهب الأربعة - : لعبد الرحمن بن صالح

عبد اللطيف

٢٩٢- القول الراجح (ترجيح الراجح بالرواية في مسائل "الهداية"): لغلام قادر النعماني - حفظه الله تعالى

ط: اهتم بطباعته ونشره رياض الله الحقاني وغازي خان (هنكو) - الطبعة السادسة - بدون سنة

.....ك.....

٢٩٣- الكاشف في معرفة من له رواية في الكتب الستة : للذهبي وهو شمس الدين أبو عبد الله محمد بن أحمد

بن عثمان، ت ٧٤٨هـ تحقيق: محمد عوامه أحمد محمد نمر الخطيب

ط: دار القبله للثقافة الإسلامية - جدة - الأولى ١٤١٣هـ

٢٩٤- الكافي . شرح البزدوى . : لحسام الدين حسين بن علي بن حجاج السفناقي ، ت ٧١٤هـ تحقيق: فخر

الدين سيد محمد قانت

ط: مكتبة الرشد - الرياض - الأولى ١٤٢٢هـ

٢٩٥- الكافي في فقه الإمام أحمد : لأبي محمد موفق الدين عبد الله بن أحمد الشهير بابن قدامة المقدسي، ت

٦٢٠هـ

٢٩٦- الكافي في فقه أهل المدينة : لابن عبد البر وهو أبو عمر يوسف بن عبد الله بن محمد بن عبد البر النمرى

القرطبي، ت ٤٦٣هـ تحقيق: محمد محمد أحمد ولد مادريك الموريتاني

ط: مكتبة الرياض الحديثة الرياض - المملكة العربية السعودية - الثانية ١٤٠٠هـ

٢٩٧- الكافي في الفقه الحنفي : لوهبي سليمان غاوجي - حفظه الله تعالى

ط: مؤسسة الرسالة بيروت لبنان

٢٩٨- الكامل في ضعفاء الرجال : لابن عدي وهو أبو أحمد عبد الله بن عدي الجرجاني، ت ٣٦٥هـ

تحقيق: يحيى مختار غزاوي

ط: دار الفكر - بيروت - الثالثة ١٤٠٩هـ

القول الصواب في مسائل الكتاب

- كتاب الآثار برواية أبي يوسف : انظر : الآثار
- كتاب الآثار برواية الشيباني : انظر : الآثار
- كتاب الأم : انظر : الأم
- كتاب الأموال : انظر : الأموال
- كتاب الفقات : انظر : الثقات
- كتاب الحججة على أهل مدينة : انظر : الحججة على أهل المدينة
- كتاب الضعفاء : للنسائي : انظر : الضعفاء والمتروكون
- كتاب الضعفاء الصغير : للبخاري ، انظر : الضعفاء الصغير
- ٢٩٩- كتاب الفقه على المذاهب الأربعة : انظر : الفقه على المذاهب الأربعة
- ٣٠٠- كشف اصطلاحات الفنون : للمحمد علي بن علي بن محمد التهانوي ، ت بعد ١١٥٨ هـ
- ط : المكتبة النعمانية كونه باكستان - دون طبعة وتاريخ
- ٣٠١- الكشف عن حقائق غوامض التنزيل (تفسير الكشف) : للزمخشري وهو أبو القاسم جار الله محمود بن عمرو بن أحمد الزمخشري ، ت ٥٣٨ هـ تحقيق : عبد الرزاق المهدي
- ط : دار الكتاب العربي بيروت
- ٣٠٢- كشف الأسرار شرح أصول البزدوي : لعلاء الدين عبد العزيز بن أحمد بن محمد البخاري الحنفي ، ت ٧٣٠ هـ
- ٣٠٣- كشف الحقائق شرح كنز الدقائق : لعبد الحكيم الأفغاني القندهاري ، ت ١٣٢٦ هـ
- ط : إدارة القرآن والعلوم الإسلامية كراتشي باكستان - دون طبعة وتاريخ
- ٣٠٤- كشف الخفاء ومزيل الإلباس عما اشتهر من الأحاديث على لسان الناس : لإسماعيل بن محمد العجلوني الجراحي ، ت ١١٦٢ هـ
- ٣٠٥- كشف الظنون عن أسامي الكتب والفنون : لـ "حاجي خليفه" وهو مصطفى بن عبد الله كاتب جلبي القسطنطيني ، ت ١٠٦٧ هـ
- ط : مكتبة المثنى - بغداد - ١٩٤١ م
- ٣٠٦- الكشف والبيان عن تفسير القرآن (تفسير الثعلبي) : لأبي إسحاق أحمد بن محمد بن إبراهيم الثعلبي

القول المصواب في مسائل الكتاب

ت ٤٢٧ هـ تحقيق : الإمام أبو محمد بن عاشور - مراجعة وتدقيق : الأستاذ نظير الساعدي

ط: دار احياء التراث العربي ، بيروت - لبنان - الأولى ١٤٢٢ هـ

٣٠٧- الكفاية - مطبوع مع فتح القدير ، في آخر كل محله :- لجلال الدين بن شمس الدين الخوارزمي الكرمانى

ت ٤٩٠ هـ

ط: المكتبة الرشيدية كوئته باكستان (طبعة جديدة - ١٠ مجلدات) دون طبعة وتاريخ

٣٠٨- كنز الدقائق : لأبي البركات عبد الله بن أحمد ، المعروف بحافظ الدين السنفي ، ت ٧١٠ هـ

ط: المكتبة الامدادية ملتان باكستان - دون طبعة وتاريخ

٣٠٩- كنز العمال في سنن الاقوال والافعال : لعلاء الدين علي بن حسام الدين الهندي الشهير بالمتقي الهندي

ت ٩٧٥ هـ

١٠٠٠- كنز الوصول الى معرفة الأصول : انظر : أصول البيدوى

.....ل.....

٣١٠- اللآلئ المنورة في الأحاديث المشهورة: للزر كشي وهو مجملد بن عبد الله بن بهادر ، ت ٧٩٤ هـ

ط: دار الكتب العلمية بيروت

٣١١- اللباب في الجمع بين السنة والكتاب : للسلمنجي وهو جمال الدين أبو محمد علي بن أبي يحيى زكريا بن

مسعود الأنصارى الخزرجي - ت ٦٨٦ هـ

٣١٢- اللباب في شرح الكتاب : للغنيمي الميداني وهو عبد الغنى بن طالب الغنيمي الدمشقي الميداني الحنفى ،

ت ١٢٩٨ هـ تعليق : عبد الرزاق المهدي

ط: قديمى كتب خانة كراتشى باكستان (مجلد واحد ، ٣ أجزاء) دون طبعة وتاريخ

٣١٣- اللباب في علوم الكتاب : لأبي حفص سراج الدين عمر بن علي الحنبلى الدمشقى ، ت ٧٧٥ هـ تحقيق :

عادل أحمد عبد الموجود وعلى محمد معوض

ط: دار الكتب العلمية بيروت - لبنان - الأولى ، ١٤١٩ هـ

٣١٤- لسان الحكماء في معرفة الأحكام : لابن الشحنة وهو لسان الدين أبو الوليد أحمد بن محمد النفقى الحلبي

ت ٨٨٢ هـ

ط: البابى الحلبي - القاهرة - الثانية ، ١٣٩٣ هـ

٣١٥- **لسان العرب** : لابن منظور الأفریقی وهو جمال الدین أبو الفضل محمد بن مکرم بن علی الأنصاری الرویفی الأفریقی، ت ٧١١هـ

ط: دار صادر - بیروت

٣١٦- **المؤلّو والمرجان فیما اتفق علیه الشیخان**: لمحمد فؤاد بن عبد الباقي، ت ١٣٨٨هـ

ط: دار الحديث القاهرة - ١٤٠٧هـ

.....م.....

٣١٧- **الموطأ**: لمالك بن انس بن مالك بن عامر الأصبحي المدني، ت ١٧٩هـ تحقيق: محمد مصطفى الأعظمي

ط: مؤسسة زايد بن سلطان آل نهيان الأعمال الخيرية والإنسانية - أبو ظهي - الإمارات - الأولى ١٤٢٥هـ

٣١٨- **الموطأ لمالك**: برواية محمد بن الحسن الشيباني، ت ١٨٩هـ تحقيق: تقى الدين الندوي

ط: دار القلم - دمشق - الأولى ١٤١٣هـ

٣١٩- **الموطأ لمالك**: برواية يحيى بن يحيى الليثي، ت ٢٣٤هـ تحقيق: محمد فؤاد عبد الباقي

ط: دار احياء التراث العربي - مصر

٣٢٠- **المبسوط**: للسرخسي وهو شمس الائمة محمد بن أحمد بن أبي سهل السرخسي، ت ٤٨٣هـ

٣٢١- **المبسوط (الأصل)**: للشيباني وهو أبو عبد الله محمد بن الحسن بن فرقد الشيباني، ت ١٨٩هـ

تحقيق: أبو الوفاء الأفغاني

ط: ادارة القرآن والعلوم الإسلامية كراتشي باكستان

٣٢٢- **المجروحون من المحدثين والضعفاء والمتروكين**: لابن حبان وهو أبو خاتم محمد بن البستي، ت

٣٥٤هـ

تحقيق: محمود إبراهيم زايد

ط: دار الوعى - حلب - الأولى ١٣٩٦هـ

٣٢٣- **مجلة الأحكام العدلية**: للجنة مكوّنة من عدة علماء وفقهاء في الخلافة العثمانية - تحقيق: نجيب هواويني

ط: نور محمد، كارخانه تجارت كتب، آرام باغ كراتشي باكستان

٣٢٤- **مجلة البحوث الإسلامية**: للرئاسة العامة لإدارات البحوث العلمية والإفتاء والدعوة والإرشاد بالمملكة

العربية السعودية

٣٢٥- مجلة مجمع الفقه الإسلامي : وهي مجلة معروفة تصدر عن مجمع الفقه الإسلامي التابع لمنظمة المؤتمر

الإسلامي

٣٢٦- مجمع الأنهر في شرح ملتقى الأبحر : لعبد الرحمن بن محمد بن سليمان الكليوبلي المدعو بشيحي زاده

والمعروف بداماد أفندي، ت ١٠٧٨هـ

ط: مكتبة المنار كوئته باكستان - دون طبعة وتاريخ (وهي طبعة مصورة من دار الكتب العلمية بيروت ١٤١٩هـ)

٣٢٧- مجمع البحرين وملتقى النهرين : لابن الساعاتي وهو مظفر الدين أحمد بن علي، ت ٦٩٤هـ تحقيق :

الياس قبلان

ط: المكتبة الإسلامية - ميزان مار كيت - كوئته باكستان

٣٢٨- مجمع الزوائد ومنبع الفوائد : للهيتمي وهو أبو الحسن نور الدين علي بن أبي بكر بن سليمان، ت ٨٠٧هـ

٣٢٩- مجمع الضمانات : لأبي محمد غانم بن محمد البغدادي الحنفي، ت ١٠٣٠هـ

٣٣٠- المجموع شرح المذهب (مع تكملة السبكي والمطيعي) : للنووي وهو أبو زكريا محيي الدين يحيى بن

شرف النووي، ت ٦٧٦هـ

ط: دار الفكر - بيروت - ١٩٩٧م

٣٣١- مجموع الفتاوى : لتقى الدين أبي العباس أحمد بن عبد الحلیم المعروف بابن تيمية الحراني، ت ٧٢٨هـ

تحقيق : عبد الرحمن بن محمد بن قاسم

ط: مجمع الملك فهد لطباعة المصحف الشريف - المدينة النبوية زادها الله شرفا ١٤١٦هـ

٣٣٢- مجموعة الفتاوى - مطبوعة على هامش خلاصة الفتاوى :- لأبي الحسنات محمد عبد الحي بن محمد

عبد الحلیم الأنصاري اللكنوي الهندي، ت ١٣٠٤هـ

ط: المكتبة الرشيدية - سركي رود - كوئته باكستان

٣٣٣- المحدث الفاصل بين الراوي والواعي : للرامهرمزي وهو أبو محمد الحسن بن عبد الرحمن بن خلاد

الرامهرمزي الفارسي، ت ٣٦٠هـ تحقيق : د- محمد عجاج الخطيب

ط: دار الفكر - بيروت - الثالثة ١٤٠٤هـ

٣٣٤- المحرر في الحديث : لشمس الدين محمد بن أحمد بن عبد الهادي الحنبلي، ت ٧٤٤هـ تحقيق : يوسف

عبد الرحمن المرعشلي، محمد سليم إبراهيم سمارة، جمال حمدي الذهبي

ط: دار المعرفة - بيروت لبنان - الثالثة ١٤٢١ هـ

٣٣٥- **المحرر الوجيز في تفسير الكتاب العزيز** (تفسير ابن عطية): لأبي محمد عبد الحق بن غالب بن عبد

الرحمن بن تمام بن عطية الأندلسي المحاربي، ت ٥٤٢ هـ تحقيق: عبد السلام عبد الشافي محمد

ط: دار الكتب العلمية بيروت

٣٣٦- **المحصول في علم الأصول**: للترازي وهو أبو عبد الله محمد بن عمر الملقب بفخر الدين الرازي خطيب

الري، ت ٦٠٦ هـ دراسة وتحقيق: الدكتور طه جابر فياض العلواني

٣٣٧- **المحلي بالآثار**: لابن حزم وهو أبو محمد علي بن أحمد بن سعيد بن حزم الأندلسي القرطبي الظاهري، ت

٤٥٦ هـ

٣٣٨- **المحيط البرهاني في الفقه النعماني**: لأبي المغالي برهان الدين محمود بن أحمد بن عبد العزيز بن عيسى بن

مارة البخاري الحنفي، ت ٦١٦ هـ

ط: دار احياء التراث العربي - بيروت

٣٣٩- **المحيط في اللغة**: لأبي القاسم إسماعيل بن عباد بن العباس الطالقاني، المشهور بالصاحب بن عباد، ت

٣٨٥ هـ تحقيق: الشيخ محمد حسن آل ياسين

ط: عالم الكتب بيروت - لبنان - الأولى ١٤١٤ هـ

٣٤٠- **المختار للفقوى** - مطبوع مع شرحه الاختيار لتبليغ المختار -: لأبي الفضل الموصلي وهو مجد الدين عبد

الله بن محمود بن مؤدود الموصلي البلدحي الحنفي، ت ٦٨٣ هـ تحقيق: عبد اللطيف محمد عبد الرحمن -

ط: دار الكتب العلمية بيروت - لبنان - الثالثة ١٤٢٦ هـ

٣٤١- **مختار الصحاح**: لوزين الدين أبي عبد الله محمد بن أبي بكر بن عبد القادر الحنفي الرازي، ت ٦٦٦ هـ

تحقيق: محمود بخاطر

ط: مكتبة لبنان ناشرون - بيروت

٣٤٢- **مختصر الأحكام** - مستخرج الطوسي على جامع الترمذي -: لأبي علي الحسن بن علي بن نصر الطوسي

الملقب بكردوش، ت ٣١٢ هـ تحقيق: أنيس بن أحمد بن طاهر الأندونوسي

ط: مكتبة الغراء الأثرية - المدينة المنورة زادها الله شرفاً - الأولى ١٤١٥ هـ

٣٤٣- **مختصر اختلاف العلماء**: للطحاوي وهو أبو جعفر أحمد بن محمد الأزدي المصري، ت ٣٢١ هـ تحقيق

القول الصواب في مسائل الكتاب

عبد الله نذير أحمد

ط: دار البشائر الإسلامية - بيروت - الثانية ١٤١٧هـ

٣٤٤- مختصر تفسير البهوي : لعبد الله بن أحمد بن علي الزيد

ط: دار السلام للنشر والتوزيع - الرياض - الأولى ١٤١٦هـ

٣٤٥- مختصر خلافيات البيهقي : لشهاب الدين أبي العباس أحمد بن فرح الأشبيلي الشافعي، ت ٦٩٩هـ

تحقيق : د- ذياب عبد الكريم ذياب عقل

ط: مكتبة الرشيد الرياض - السعودية - الأولى ١٤١٧هـ

٠٠٠- مختصر الطحاوي مع شرحه للجصاص : انظر: شرح مختصر الطحاوي للجصاص

٣٤٦- مختصر المقاصد الحسنة : للزرقاني وهو محمد بن عبد الباقي ١١٢٢هـ

٣٤٧- المختصر : لابن سيده وهو أبو الحسن علي بن إسماعيل بن سيده المرسي، ت ٤٥٨هـ تحقيق : خليل

إبراهيم جفال

ط: دار احياء التراث العربي - بيروت - الأولى ١٤١٧هـ

٣٤٨- المدونة : لملك بن انس - صاحب المذهب - الأصبخي المدني، ت ١٧٩هـ

٠٠٠- مدارك التنزيل وحقائق التأويل : انظر: تفسير النسفي

٣٤٩- المراسيل : لأبي داود وهو سليمان بن الأشعث بن إسحق الأزدي السجستاني - صاحب السنن - ت

٢٧٥هـ

٣٥٠- مرآة الفلاح شرح نور الإيضاح - مطبوع مع حاشية الطحطاوي عليه - : لحسن بن عمار بن علي

الشرنبلالي المصري الخنفي، ت ١٠٦٩هـ

ط: قديمي كتب خانه كراتشي باكستان

٣٥١- مرعاة المفاتيح شرح مشكاة المصابيح : لأبي الحسن عبيد الله بن محمد عبد السلام المباركفوري، ت

١٤١٤هـ

٣٥٢- مرعاة المفاتيح شرح مشكاة المصابيح : لسور الدين أبي الحسن الملا علي بن سلطان محمد، النهوي

القاري، ت ١٠١٤هـ

٣٥٣- المسائل النفيسة الحسان في مذهب أبي حنيفة النعمان : للعلامة محمد زعير

القول الصواب في مسائل الكتاب

- ط: الهيئة العلمية برباط أبي بكر الصديق رضى الله تعالى عنه للعلوم الشرعية بجامع دحمان كبير جديدة - يمن
- ٣٥٤- مستخرج أبي عوانة: لأبي عوانة يعقوب بن إسحاق بن إبراهيم النيسابورى الأسفرائينى، ت ٣١٦هـ
- ٣٥٥- مستخلص الحقائق شرح كنز الدقائق: لإبراهيم بن محمد الشهير بإبراهيم الفارى، ت بعد ٩٠٧هـ
- ٣٥٦- المستدرک على الصحيحين: للحاكم وهو أبو عبد الله 'حاکم محمد بن عبد الله النيسابورى المعروف بابن البيع، ت ٤٠٥هـ تحقيق: مصطفى عبد القادر عطا
- ط: دار الكتب العلمية - بيروت - الأولى ١٤١١هـ
- ٣٥٧- مسند ابن الجعد: لعلى بن الجعد بن عبيد الجوهري البغدادى، ت ٢٣٠هـ تحقيق: عامر أحمد حيدر
- ط: مؤسسة نادر - بيروت - الأولى ١٤١٠هـ
- ٣٥٨- مسند أبي بكر الصديق: للمروزي وهو أبو بكر أحمد بن على الأموى، ت ٢٩٢هـ تحقيق: شعيب الأرناؤوط
- ط: المكتب الإسلامى - بيروت
- ٣٥٩- مسند أبي عوانة: لأبي عوانة يعقوب بن إسحاق الأسفرائنى، ت ٣١٦هـ
- ط: دار المعرفة - بيروت
- ٣٦٠- مسند أحمد بن حنبل: لأبي عبد الله أحمد بن محمد بن حنبل بن هلال بن أسد الشيبانى، ت ٢٤١هـ
- ٣٦١- مسند أسامة بن زيد (مسند الحب بن الحب): لأبي القاسم عبد الله بن محمد البغوى، ت ٣١٧هـ تحقيق: حسن أمين بن المنذوه
- ط: دار الضياء - الرياض - الأولى ١٤٠٩هـ
- ٣٦٢- مسند إسحاق بن راهويه: لأبي يعقوب إسحاق بن إبراهيم المروزي المعروف بـ "ابن راهويه" ت ٢٣٨هـ
- تحقيق: د- عبد الغفور بن عبد الحق البلوشى
- ط: مكتبة الإيمان - المدينة المنورة زادها الله شرفا - الأولى ١٤١٢هـ
- ٣٦٣- مسند الإمام الأعظم أبي حنيفة: برواية الحصكفى هو صدر الدين موسى بن زكريا الحصكفى، ت ٦٥٠هـ
- ط: قديمى كتب خانه كراتشى باكستان
- ٣٦٤- مسند البزار: لأبي بكر أحمد بن عمرو العتكى المعروف بالبزار، ت ٢٩٢هـ
- ٣٦٥- المسند الجامع: لأبي الفضل السيد أبى المعاطى النورى، ت ١٤٠١هـ

القول الصواب في مسائل الكتاب

- ٣٦٦- **مسند الحميدى** : لأبى بكر عبد الله بن الزبير الحفيدى ، ت ٢١٩ هـ تحقيق : حبيب الرحمن الأعظمى
ط: دار الكتب العلمية ، بيروت - مكتبة المبتنى القاهرة
- ٠٠٠- **مسند الدارمى** : انظر: سنن الدارمى
- ٣٦٧- **مسند الرويانى** : لأبى بكر محمد بن هارون الرويانى ، ت ٣٠٧ هـ
تحقيق : أيمن على أبو يمانى
ط: مؤسسة قرطبة - القاهرة - الأولى ١٤١٦ هـ
- ٣٦٨- **مسند السراج** : لأبى العباس محمد بن إسحاق النيسابورى المعروف بالسراج ، ت ٣١٣ هـ تحقيق وتعليق:
ارشاد الحق الأثرى
ط: ادارة العلوم الثورية ، فيصل آباد باكستان ١٤٢٣ هـ
- ٣٦٩- **مسند الشافعى (المسند للشافعى)** : لأبى سعيد الهيثم بن كليب الشافعى النخعي ، ت ٣٣٥ هـ تحقيق:
د- محفوظ الرحمن زين الله
ط: مكتبة العلوم والحكم - المدينة المنورة زادها الله شرفا - الأولى ١٤١٠ هـ
- ٣٧٠- **مسند الشافعى** : لأبى عبد الله محمد بن ادريس الشافعى - صاحب المذهب - القرشى ، ت ٢٠٤ هـ
ط: دار الكتب العلمية بيروت - لبنان
- ٣٧١- **مسند الشاميين** : للطبرانى وهو أبو القاسم سليمان بن أحمد الشافعى الطبرانى ، ت ٣٦٠ هـ تحقيق : حمدى
بن عبد المجيد السلفى
ط: مؤسسة الرسالة - بيروت - الأولى ١٤٠٥ هـ
- ٣٧٢- **مسند الشهاب** : لأبى عبد الله محمد بن سلامة القضاعى - ت ٤٥٤ هـ تحقيق : حمدى بن عبد المجيد
السلفى
ط: مؤسسة الرسالة - بيروت - الثانية ١٤٠٧ هـ
- ٣٧٣- **مسند الطيالسى (مسند أبى داود الطيالسى)** : لأبى داود سليمان بن داود بن الحارود الطيالسى البصرى
، ت ٢٠٤ هـ
- ٣٧٤- **مسند عبد بن حميد (المنتخب من مسند عبد بن حميد)** : لأبى محمد عبد الحميد بن حميد بن نصر
الغسى ويقال له : الغسى بالفتح والإعجام ، ت ٢٤٩ هـ تحقيق : صبحى البدرى السامرائى ، محمود محمد خليل

الصعيدى

ط: مكتبة السنة - القاهرة، الأولى ١٤٠٨ هـ

٣٧٥- **المسند المستخرج على صحيح الإمام مسلم** : لأبى نعيم الأصبهاني وهو أحمد بن عبد الله بن أحمد

الهراني الأصبهاني، ت ٤٣٠ هـ تحقيق : محمد حسن محمد حسن إسماعيل الشافعي

ط: دار الكتب العلمية - بيروت، لبنان - الأولى ١٤١٧ هـ

٣٧٦- **مشارك الأنوار على صحاح الآثار** : لأبى الفضل عياض بن موسى السبتي، ت ٥٤٤ هـ

ط: المكتبة العتيقة ودار التراث

٣٧٧- **مشيخة ابن البخاري** : لحمام الدين أبى العباس أحمد بن محمد بن عبد الله الحنفي، ت ٦٩٦ هـ تحقيق :

د- عوض عتقى سعد الحازمي

ط: دار عالم الفوائد - مكة المكرمة زادها الله شرفا - الأولى ١٤١٩ هـ

٣٧٨- **مصباح النجاة في زوائد ابن ماجه** : للبوصيري وهو أبو العباس شهاب الدين أحمد بن أبي بكر

البوصيري الكنانى الشافعي، ت ٨٤٠ هـ

٣٧٩- **المصباح المنير في غريب الشرح الكبير** : لأبى العباس أحمد بن محمد بن على الفيومي ثم الحموي، ت

نحو ٧٧٠ هـ

٣٨٠- **المصنف في الأحاديث والآثار** : لابن أبى شيبة وهو أبو بكر عبد الله بن محمد ابن أبى شيبة الكوفي، ت

٢٣٥ هـ

٣٨١- **المصنف في الأحاديث والآثار** : لعبد الرزاق وهو أبو بكر عبد الرزاق بن همام الصنعاني، ت ٢١١ هـ

تحقيق : حبيب الرحمن الأعظمي

ط: المكتب الإسلامى بيروت - الثانية ١٤٠٣ هـ

٣٨٢- **المطالب العالية بزوائد المسانيد الثمانية** : لابن حجر وهو أبو الفضل أحمد بن على بن محمد العسقلاني

ت ٨٥٢ هـ تنسيق : د- سعد بن ناصر الشثري

ط: دار الفيت السعودية - الأولى ١٤١٩ هـ

٣٨٣- **المطلع على أبواب المقنع** : لشمس الدين أبى عبد الله محمد بن أبى الفتح البعلبي، ت ٧٠٩ هـ

ط: المكتب الإسلامى - بيروت

القول الصواب في مسائل الكتاب

٣٨٤- معارف السنن شرح جامع الترمذى: للمسيد محمد يوسف بن محمد زكريا الحسينى البُنُورِيّ (١) ت ١٣٩٧هـ

ط: ايح - ايم سعيد كمبى كراتشى باكستان

٣٨٥- معالم أصول الفقه عند أهل السنة والجماعة: لمحمد بن حسين بن حسن الحيزاني

٣٨٦- معانى القرآن: للنحاس وهو أبو جعفر النحاس أحمد بن محمد، ت ٣٣٨هـ تحقيق: محمد على الصابوني

ط: جامعة أم القرى - مكة المكرمة رادها الله شرفا - الأولى ١٤٠٩هـ

٣٨٧- المختصر الضروري شرح المختصر للقُدُورِي: لمحمد سليمان الهندى

ط: ادارة القرآن والعلوم الإسلامية كراتشى باكستان - الثانية ١٤٢٦هـ

٣٨٨- معجم ابن الأعرابى: لأبى سعيد بن الأعرابى أحمد بن محمد البصرى الصوفى الشهير، ت ٣٤٠هـ

٣٨٩- معجم ابن عساكر (معجم الشيوخ): لشقة الدين أبى القاسم على بن الحسن بن هبة الله المعروف بابن

عساكر، ت ٥٧١هـ

٣٩٠- معجم أسامى شيوخ أبى بكر الإسماعيلى (معجم شيوخ أبى بكر الإسماعيلى): لأبى بكر أحمد بن

إبراهيم الإسماعيلى الجرجاني، ت ٣٧١هـ

٣٩١- المعجم الأوسط: للطبرانى وهو أبو القاسم سليمان بن أحمد الشامى الطبرانى، ت ٣٦٠هـ تحقيق: طارق

بن عوض الله بن محمد عبد المحسن بن إبراهيم الحسينى

ط: دار الحرمين القاهرة - ١٤١٥هـ

٠٠٠- معجم شيوخ أبى بكر الإسماعيلى: انظر: معجم أسامى شيوخ أبى بكر الإسماعيلى

٣٩٢- المعجم الصغير: للطبرانى وهو أبو القاسم سليمان بن أحمد الشامى الطبرانى، ت ٣٦٠هـ تحقيق: محمد

شكور محمود الحاج أمير

ط: المكتب الإسلامى - بيروت - الأولى ١٤٠٥هـ

٣٩٣- المعجم الكبير: للطبرانى وهو أبو القاسم سليمان بن أحمد الشامى الطبرانى، ت ٣٦٠هـ

٣٩٤- معجم لغة الفقهاء: لمحمد رواش قلجى - حامد صادق قنبي

ط: دار النفائس للطباعة والنشر التوزيع - الثانية ١٤٠٨هـ

(١) البُنُورِيّ: هو بفتح الباء والنون المشددة والمخففة، والتخفيف هو المعروف كما يقوله البُنُورِيّ نفسه فى "نقحة

العنبر" ص: ٢٦٨ (استفدته من "الدراسات" للتركمانى ص: ٣)

٣٩٥- معجم مقاليد العلوم في الحدود والرسوم : لجمال الدين عبد الرحمن بن أبي بكر ، السيوطي ، ت ٩١١ هـ تحقيق : أ. د. محمد إبراهيم عبادة

ط: مكتبة الآداب القاهرة - مصر - الأولى ١٤٢٤ هـ

٣٩٦- معجم مقاييس اللغة : لابن فارس وهو أبو الحسين أحمد بن فارس بن زكريا القزويني الرازي ، ت ٣٩٥ هـ تحقيق : عبد السلام محمد هارون

ط: دار الفكر بيروت - ١٣٩٩ هـ دون طبعة

٣٩٧- معرفة السنن والآثار : للبيهقي وهو أبو بكر أحمد بن الحسين الخراساني البيهقي ، ت ٤٥٨ هـ

٣٩٨- معرفة الصحابة : لأبي نعيم وهو أحمد بن عبد الله بن أحمد الأصبهاني ، ت ٤٣٠ هـ تحقيق : عادل بن يوسف العزازي

ط: دار الوطن للنشر ، الرياض - الأولى ١٤١٩ هـ

٣٩٩- معين الحكام فيما يتردد بين الخصمين من الأحكام : للطرأبلسي وهو أبو الحسن علاء الدين ، علي بن خليل الطرأبلسي قاضي القدس - ، ت ٨٤٤ هـ

ط: أمير حمزه كتب خانه كانسي رود كوئته باكستان

٤٠٠- مغاني الأخبار في شرح أسامي رجال معاني الآثار : للنعيني وهو بدر الدين أبو محمد محمود بن أحمد الغيتابي الحنفي ، ت ٨٥٥ هـ تحقيق : محمد حسن محمد حسن إسماعيل

ط: دار الكتب العلمية بيروت - لبنان - الأولى ١٤٢٧ هـ

٤٠١- المغني : لابن قدامة وهو أبو محمد موفق الدين عبد الله بن أحمد المقدسي الحنبلي ، ت ٦٢٠ هـ ط: دار الفكر - بيروت - الأولى ١٤٠٥ هـ

٤٠٢- المغني عن حمل الأسفار في الأسفار ، في تخريج ما في الإحياء من الأخبار : للعراقي وهو أبو الفضل زين الدين عبد الرحيم بن الحسين العراقي ، ت ٨٠٦ هـ تحقيق : أشرف عبد المقصود

ط: مكتبة ضريبة - الرياض - ١٤١٥ هـ

٤٠٣- المغني في الضعفاء : للذهبي وهو شمس الدين أبو عبد الله محمد بن أحمد بن عثمان بن قايماز الذهبي ، ت ٧٤٨ هـ تحقيق : الدكتور نور الدين عتر

... - مقاتب الغيب من القرآن الكريم : انظر: تفسير الرازي

٤٠٤- مفردات الفاظ القرآن: للأصفهاني وهو أبو القاسم الحسين بن محمد بن المفضل المعروف بالراغب

الأصفهاني، ت ٥٠٢هـ

ط: دار القلم - دمشق

٤٠٥- المفهم لما أشكل من تلخيص كتاب مسلم: لأبي العباس أحمد بن عمر بن إبراهيم الأنصاري القرطبي

المالكي، ت ٦٥٦هـ

٤٠٦- المقاصد الحسنة في بيان كثير من الأحاديث المشتهرة على الألسنة: للسخاوي وهو شمس الدين أبو

الخير محمد بن عبد الرحمن بن محمد السخاوي، ت ٩٠٢هـ تحقيق: محمد عثمان الخشت

ط: دار الكتاب العربي - بيروت - الأولى ١٤٠٥هـ

٤٠٧- المقاصد عند الإمام الشاطبي: لمحمود عبد الهادي فاعور

ط: بسيوني للطباعة صيدا - لبنان - الأولى ١٤٢٧هـ

٤٠٨- المقرب في بيان المضطرب: لأبي عمر أحمد بن عمر بن سالم الرحابي

ط: دار ابن حزم للطباعة والنشر - الأولى ١٤٢٢هـ

٤٠٩- مقدمة في أصول الحديث: للدِّقْلَوِي وهو عبد الحق بن سيف الدين بن سعد الله البخاري الدهلوي - ت

١٠٥٢هـ تحقيق: سلمان الحسيني الندوي

ط: دار البشائر الإسلامية - بيروت لبنان - الثانية ١٤٠٦هـ

٤١٠- المقصد العلي في زوائد أبي يعلى الموصلي: لأبي الحسن نور الدين علي بن أبي بكر بن سليمان الهيثمي

، ت ٨٠٧هـ تحقيق: سيد كسروي حسن

ط: دار الكتب العلمية، بيروت - لبنان

٤١١- مكارم الأخلاق ومعالها ومحمود طرائقها: للخرائطي وهو أبو بكر محمد بن جعفر الخرائطي السامري

، ت ٣٢٧هـ تحقيق: أيمن عبد الجابر البحيري

ط: دار الآفاق العربية القاهرة - الأولى ١٤١٩هـ

٤١٢- ملتقى الأبحر - مطبوع مع شرحه مجمع الأنهر: للخلّبي وهو إبراهيم بن محمد بن إبراهيم الخلّبي، ت

٩٥٦هـ

ط: مكتبة المنار كوثته باكستان - دون طبعة وتاريخ (وهي طبعة مصورة من دار الكتب العلمية بيروت ١٤١٩هـ)

القول الصواب في مسائل الكتاب

٤١٣- من تكلّم فيه وهو مؤثّق أو صالح الحديث : للذهبي وهو شمس الدين أبو عبد الله محمد بن أحمد بن عثمان قايماز الذهبي ، ت ٧٤٨هـ

٤١٤- منار الأنوار- مطبوع مع شرحه نور الأنوار :- للنسفي وهو حافظ الدين أبو البركات عبد الله بن أحمد ، ت ٧١٠هـ

ط: المكتبة الرحمانية بلاهور - باكستان

٤١٥- مناهل العرفان في علوم القرآن : للزرقاني وهو محمد عبد العظيم الزرقاني ، ت ١٣٦٧هـ

ط: دار الفكر - بيروت - الأولى ١٩٩٦م

٤١٦- المنتقى من السنن المسندة : لابن الجارود وهو أبو محمد عبد الله بن علي بن الجارود النيسابوري

المحاور بمكة ، ت ٣٠٧هـ تحقيق : عبد الله عمر البارودي

ط: مؤسسة الكتاب الثقافية - بيروت - الأولى ١٤٠٨هـ

٤١٧- المنشور في القواعد الفقهية : للزركشي وهو بدر الدين أبو عبد الله محمد بن عبد الله بن بهادر الزركشي

، ت ٧٩٤هـ تحقيق : د- تيسير فائق أحمد محمود

ط: وزارة الأوقاف والشئون الإسلامية - الكويت - الثانية ١٤٠٥هـ

٤١٨- منح الجليل شرح مختصر خليل : لأبي عبد الله محمد بن أحمد بن محمد عيش ، الساكني ، ت

١٢٩٩هـ

ط: دار الفكر - بيروت - دون طبعة ، ١٤٠٩هـ

٤١٩- منحة الخالق على البحر الرائق : لـ محمد أمين بن عمر ، المعروف بابن عابدين الشامي ، ت ١٢٥٢هـ

ط: المكتبة الرشيدية كوئته - باكستان - دون طبعة وتاريخ

٤٢٠- منظومة مصباح الراوي في علم الحديث : لعبد الله بن فودي ، ت ١٢٤٥هـ تحقيق : محمد المنصور

إبراهيم

ط: دار العلم للطباعة والنشر ، سكتو - تيجيريا - الثانية ١٤٢٦هـ

٠٠٠- المنهاج شرح صحيح مسلم بن الحجاج : انظر: شرح النووي على مسلم

٤٢١- منهج التشريع الإسلامي وحكمته : لـ محمد الأمين بن محمد المختار بن عبد القادر الحكني الشنقيطي

ت ١٣٥٣هـ

٤٢٢- منية المصلي وغنية المبتدئ : لسديد الدين محمد بن محمد بن علي الكاشغري ، ت ٧٠٥هـ

ط: كتب حياته محيية ملتان باكستان

القول الصواب في مسائل الكتاب

٤٢٣- **موارد الظمان الى زوائد ابن حبان** : للبيهقي وهو أبو الحسن بن علي بن أبي بكر بن سليمان البيهقي، ت ٨٠٧ هـ تحقيق : محمد عبد الرزاق حمزة

ط: دار الكتب العلمية بيروت

٤٢٤- **الموارث في الشريعة الإسلامية** : لمحمد علي الصابوني - حفظه الله تعالى

ط: دار العلم - دمشق - الثانية ١٤١٣ هـ

٤٢٥- **المواقفات** : للشاذلي وهو إبراهيم بن موسى بن محمد اللخمي الغرناطي الشهير بالشاذلي، ت ٧٩٠ هـ

٤٢٦- **مواهب الجليل في شرح مختصر خليل** : لشمس الدين أبي عبد الله محمد بن محمد بن عبد الرحمن الطرابلسي المغربي، المعروف بالحطاب الرعيني المالكي، ت ٩٥٤ هـ

ط: دار الفكر - بيروت - الثالثة، ١٤١٢ هـ

٤٢٧- **الموجز المبين في بيان المهم من علم الدين** : لمحمد أحمد محمد عامر - حفظه الله تعالى

ط: الهيئة العلمية برباط أبي بكر الصديق رضي الله عنه للعلوم الشرعية بجامعة دحمان كبير حديدة - اليمن

٤٢٨- **موسوعة أصول الفقه** : اعداد : موقع روح الإسلام (الإصدار الأول - الموافق للمطبوع -)

٤٢٩- **الموسوعة الفقهية الكويتية** : هيئة كبار علماء الإسلام

صدرت عن : وزارة الأوقاف والشئون الإسلامية بالكويت - وصورتها في الباكستان المكتبة الحقانية بكوئته

٤٣٠- **ميزان الاعتدال في نقد الرجال** : للذهبي وهو شمس الدين أبو عبد الله محمد بن أحمد بن عثمان بن

قايماز الذهبي، ت ٧٤٨ هـ تحقيق : علي محمد الجاوي

ط: دار المعرفة للطباعة والنشر، بيروت لبنان - الأولى ١٣٨٢ هـ

.....ن.....

٤٣١- **"النافع الكبير لمن يطالع الجامع الصغير" شرح الجامع الصغير** - مطبوع على هامشه : للكنوي وهو أبو

الحسنات محمد عبد الحي بن محمد عبد الحليم الأنصاري الهندي، ت ١٣٠٤ هـ

ط: عالم الكتب - بيروت - الأولى ١٤٠٦ هـ

٤٣٢- **نتائج الأفكار في كشف الرموز والأسرار** . **تكملة فتح القدير لابن الهمام** . : لشمس الدين أحمد بن

قودر الشهير بـ "قاضي زاده" ت ٩٨٨ هـ تعليق وتخرىج : عبد الرزاق غالب المهدي

ط: المكتبة الرشيدية كوئته باكست - (طبعة جديدة) دون طبعة وتاريخ

... **التفت في الفتاوى** : انظر فتاوى السعدى

٤٣٣- **النخبة البهية في الأحاديث المكذوبة على خير البرية** : لمحمد الأمير الكبير المالكي، ت ١٢٢٨ هـ

تحقيق: زهير الشاويش

ط: المكتب الإسلامي - بيروت - الأولى ١٤٠٩هـ

٤٣٤- نزّه النظر في توضيح نعمة الفكر في مصطلح أهل الأثر: للعسقلاني وهو أبو الفضل أحمد بن علي بن

محمد بن أحمد بن حجر العسقلاني، ت ٨٥٢هـ تحقيق: عبد الله بن ضيف الله الرحيلي

ط: مطبعة سفير بالرياض - الأولى ١٤٢٢هـ

٤٣٥- نصب الراية لأحاديث الهداية: للزّيلعي وهو جمال الدين أبو محمد عبد الله بن يوسف بن محمد الزيلعي

ت ٧٦٢هـ

٤٣٦- نظم الدرر في تناسب الآيات والسور: لإبراهيم بن عمر بن حسن البقاعي، ت ٨٨٥هـ

٤٣٧- نظم المتائر من الحديث المتواتر: للكتّاني وهو أبو عبد الله محمد بن أبي الفيض جعفر بن إدريس

الحسن بن إدريس الشهير بـ "الكتّاني"، ت ١٣٤٥هـ تحقيق: شرف حجازي

ط: دار الكتب السلفية - مصر - الثانية

٤٣٨- النّقاية. مطبوع مع شرحه للملا علي القاري. : لصدر الشريعة الأصغر عبيد الله بن مسعود، ت ٧٤٧هـ

ط: ايج - نه سعيد كسني كراتشي باكستان

٤٣٩- النّكت على مقدمة ابن الصلاح: للزّركشي وهو أبو عبد الله بدر الدين محمد بن عبد الله بن بهادر

الزركشي الشافعي، ت ٧٩٤هـ تحقيق: د. زين العابدين بن محمد بلا فريج

ط: أضواء السلف - الرياض - الأولى ١٤١٩هـ

٤٤٠- نور الأنوار على منار الأنوار: لأحمد بن أبي سعيد بن عبد الله الصديقي الهندي المعروف بملاحيون، ت

١١٣٠هـ

ط: المكتبة الرحمانية بلاهور - باكستان

٤٤١- نور الإيضاح ونجاة الأرواح: لحسن بن عمار بن علي شربلاني المصري الحنفي، ت ١٠٦٩هـ

٤٤٢- النهاية في غريب الحديث والأثر: لابن الأثير الجزري وهو مجد الدين أبو السعادات المبارك بن محمد

الشيبياني، ت ٦٠٦هـ تحقيق: طاهر أحمد الزاوي - محمود محمد الطناحي

ط: المكتبة العلمية - بيروت - ١٣٩٩هـ

٤٤٣- النهر الفائق شرح كنز الدقائق: لسراج الدين ابن نعيم وهو عمر بن إبراهيم بن محمد، ت ١٠٠٥هـ

تحقيق وتعليق: أحمد عزّو عناية

ط: قديمي كتب خاتنه كراتشي باكستان - دون طبعة وتاريخ

القول الصواب في مسائل الكتاب

٤٤٤- نيل الأوطار من أسرار منتقى الأخبار . شرح المنقى من الأخبار في الأحكام . : للشوكانى وهو محمد بن على بن محمد الشوكانى اليسنى ، ت ١٢٥٠ هـ

.....و.....

٤٤٥- الهداية في الفروع . شرح بداية المبتدى . : لشرغينانى وهو برهان الدين أبو الحسن عيسى بن أبى بكر بن عبد الحليل الفرغانى الميرغينانى ، ت ٥٩٣ هـ

ط: المكتبة الرحمانية بلاهور - باكستان

٤٤٦- هدية العارفين في أسماء المؤلفين وآثار المصنفين : لإسماعيل بن محمد أمين بن مير سليم البابانى البغدادى ، ت ١٣٩٩ هـ

ط: المكتبة الرحمانية بلاهور - باكستان

٠٠٠- الهندية : الطر : الفتاوى الهندية

.....و.....

٤٤٧- الرحيز في تفسير الكتاب العزيز : للمواحدى وهو أبو الحسن على بن أحمد الواحدى النيسابورى ، ت ٤٦٨ هـ تحقيق : صفوان عدنان داوودى

ط: دار القلم - دمشق - الأولى ١٤١٥ هـ

٤٤٨- وقاية الرواية في مسائل الهداية ، المعروف بـ "الوقاية" - مطبوع مع شرحه لصدر الشريعة الأصغر صاحب "النقاية" : للمحبوبى وهو برهان الشريعة محمود بن عبيد الله بن إبراهيم المحبوبي ، ت نحو ٦٧٣ هـ

ط: المكتبة الامدادية ملتان باكستان - دون طبعة وتاريخ

.....و.....

٤٤٩- بحمة الدهر في محاسن أهل العصر : لأبى منصور عبد الملك بن محمد بن إسماعيل الثعالبي ، ت ٤٢٩ هـ تحقيق : د- مفيد محمد قمحية

ط: دار الكتب العلمية بيروت - لبنان - الأولى ١٤٠٣ هـ

450 - Clinical Anatomy for Medical Students : by Richard S.Snell

451 - Clinical Oriented Anatomy : by Keith L.Moore, Arthur F.Dalley, Anne M.R.Agur (6th Edition)

452 - Gray's Anatomy for students (37th Ed.)

by Richard L. Drake, Wayne Vogl, Adam W.M Mitchell.

مؤلف کی دیگر کتب

عام فہم میراث

نہایت آسان طریقوں سے مسائل میراث کا حل سکھانے والی ایک منفرد کتاب، جس کے اندر ہر باب کے آخر میں مشقی سوالات مع حل کا مفید ذخیرہ بھی موجود ہے۔

(مطبوعہ مکتبہ رحمانیہ اردو بازار لاہور ۰۳۲ ۳۷۲۲۲۲۸)

نبوی اخلاق و آداب زندگی (اردو ترجمہ و شرح لآداب المفرد)

امام بخاریؒ کی کتاب حدیث ”الآداب المفرد“ کا آسان اردو ترجمہ و شرح جس میں انفرادی اور عائلی (خاندانی) زندگی کو کامیاب بنانے کے نبوی مبارک طریقے بیان کیے گئے ہیں۔ جو طلباء و مدرسین کے علاوہ ہر گھر و فرد کی ضرورت ہے۔

(مطبوعہ مکتبہ رحمانیہ اردو بازار لاہور ۰۳۲ ۳۷۲۲۲۲۸)

مزید الایمان (یعنی ایمان افروز مضامین)

علماء، خطباء اور دعوت دینے والے حضرات کیلئے انتہائی مفید اور مستند کتاب جس میں توحید، سیرت، آخرت (قبر، حشر، جنت، جہنم) اور دعوت و تبلیغ کی اہمیت سے متعلق آیات، احادیث، اشعار و تاریخی واقعات کا ایمان افروز مستند ذخیرہ موجود ہے اور اس پاک رب کے فضل و احسان سے خاص و عام کے ہاں اسے شرف قبول حاصل ہوا ہے۔

(مطبوعہ مکتبہ صدیقیہ بیرون تبلیغی مرکز رانیونڈ ۰۳۰۰ ۴۵۸۵۱۳۴)

آپ نورانی قاعدہ کیسے پڑھیں اور پڑھائیں

اس کتابچہ میں نورانی قاعدہ کی تختیوں کو پڑھانے کا ایسا آسان اور مشقی انداز بیان کیا گیا ہے جس سے طلباء میں پختہ استعداد جلد پیدا ہو جاتی ہے۔ (مطبوعہ مکتبہ عربیہ بن خطاب فی چوک ملتان ۰۳۰۱ ۷۵۷۴۷۷۷)

کتب حدیث و علوم حدیث سے استفادہ و تحقیق کا طریقہ

مختصین فی الحدیث الشریف اور محققانہ طرز پر کام کرنے والوں کیلئے مفید و معاون کتاب جس میں متون حدیث، اسماء الرجال اور اصول حدیث کی تقریباً ۵۰۰ کتب کا تعارف، منہج اور ان سے استفادہ کا طریقہ درج کیا گیا ہے۔ (مخطوط۔۔۔ زیر مراجعت)

